



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIA POLÍTICA

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

Título de la Tesis

**Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o
Reglaje como Acto Preparatorio del Delito de Robo, Nuevo
Chimbote 2019**

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE:

ABOGADO

AUTORES:

Aponte Ramos Heiser Jonathan (ORCID: 0000- 0003-4922-4550)

Rodríguez Vela Cristhian Arturo (ORCID: 0000-00001-8282-4000)

ASESOR:

Dra. Flores De La Cruz Elizabeth Yolanda (ORCID: 0000-0001-5347-5884)

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Penal

CHIMBOTE— PERÚ

2021

Dedicatoria

A nuestros padres, por el apoyo incondicional durante los años de formación profesional; ya que son la fuente de inspiración para cumplir nuestras metas y objetivos propuestos.

A nuestros docentes, José Guillermo Carpio Bazán, Carlos Martin Becerra Hernández y Luis Anderson Juca Heredia, quienes nunca desistieron en sumar a nuestro aprendizaje y depositaron su confianza en vosotros.

Agradecimiento

A Dios por brindarnos salud y vida ante esta situación de coyuntura que estamos afrontando hoy en día debido a la Covid – 19, fortalecernos y poder llevar a cabo este proyecto.

A nuestra docente tutora Elizabeth Yolanda Flores De La Cruz, también a los efectivos policiales de la División de Investigación Criminal.

A los Fiscales, Angélica Yovana Ortiz Loa, Mabel Elena Tucto Albornoz y Juan Carlos Oscar Davis Del Piélago, por validar nuestro informe de tesis.

Índice

Carátula	i
Dedicatoria.....	
Error! Bookmark not defined.	
Agradecimiento.....	E
rror! Bookmark not defined.	
Índice de contenidos.....	iv
Índice de tablas (entrevistas).....	Error! Bookmark not defined.
Índice de tablas (análisis de expedientes)	vi
Resumen.....	Er
ror! Bookmark not defined.	
Abstract.....	Er
ror! Bookmark not defined.	
I. INTRODUCCIÓN	Error! Bookmark not defined.
II.MARCO TEORICO.....	Error! Bookmark not defined.
III. METODOLOGÍA.....	Error! Bookmark not defined.
3.1. Tipo y diseño de investigación	Error! Bookmark not defined.
3.2. Categorías, Subcategorías y matriz de categorización	Error! Bookmark not defined.
3.3. Escenario de estudio	Error! Bookmark not defined.
3.4. Participantes	Error! Bookmark not defined.
3.5. Técnicas e instrumentos de recolección de datos:	Error! Bookmark not defined.
3.6. Procedimientos:	Error! Bookmark not defined.
3.7. Rigor científico	Error! Bookmark not defined.
3.8. Método de análisis de la Información	Error! Bookmark not defined.
3.9. Aspectos éticos	Error! Bookmark not defined.
IV. RESULTADOS Y DISCUSIÓN:	Error! Bookmark not defined.
V. CONCLUSIONES	

VI. RECOMENDACIONE.....	
REFERENCIAS.....	
ANEXOS.....	

Índice de tablas (Entrevistas)

Tabla 1. ¿Se vulnera el Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio al del Robo?.....	23
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Tabla 2. En lo que respecta a una aplicación adecuada de la figura del Art. 317.A, ¿Es necesario que se disminuya la pena aplicada para que se considere está a los delitos que sean más graves?.....	24
--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Tabla 3. La vulneración del Principio de Lesividad ¿es una afectación al bien jurídico u objetividad jurídica del delito, lo cual se entiende como un sistema tradicional donde no existe delito sin resultado de un daño?.....	25
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Tabla 4. ¿Usted cree que se vulnera el principio de Lesividad, y se estaría vulnerando Derechos Fundamentales; como aquellos como el de Presunción de Inocencia, ¿reduciéndose de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de la propia prueba como exigencia?.....	26
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Tabla 5. ¿Usted cree que la figura del delito de Marcaje o Reglaje resulta ser incompatible porque se estaría aplicando un castigo adelantado a hechos que no deberían corresponder a un delito que no ha sido consumado o concreto, que se encuentre vulnerando bienes jurídicos que se encuentren protegidos?.....	27
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Índice de tablas (análisis de expedientes)

Tabla 1. ¿Se aplicó la identificación de los acusados por el delito de robo?.....28

Tabla 2. ¿Se evidenció de que se haya determinado las circunstancias del objeto de la acusación fiscal por el delito de robo?.....28

Tabla 3. ¿Se identificó el grado de participación que se atribuye al acusado por el delito de Robo?.....29

Tabla 4. ¿Se identificó la formulación de las pretensiones penales, civiles y las fiscales del delito de robo?.....29

Tabla 5. ¿Se logró evidenciar las pretensiones de la defensa del acusado por el delito de Marcaje?.....30

Tabla 6 ¿Se logró reformar la pena del delito de robo por el delito de Marcaje en el extremo de la sentencia?.....30

Resumen

La presente de investigación tiene como propuesta jurídica la modificación del Art 317-A del Código Penal Peruano, el cual tiene como objetivo general: Determinar la vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019, por lo que en ese sentido se desarrolló una investigación No experimental y un tipo de estudio descriptivo aplicado, usando como técnica la entrevista y el análisis documental y como instrumentos la Guía de entrevista y la ficha de análisis documental, aplicando estos métodos a Jueces del Juzgado Penal Unipersonal de la Provincia del Santa, Efectivos policiales del Departamento de Investigación Criminal (DIPINCRI), Fiscales especializados en delitos de Crimen Organizado y Lavado de Activos, a través de la aplicación “Zoom”; También analizaremos expedientes penales del tercer Juzgado de Investigación Preparatoria Especializado en Delitos de Corrupciones de Funcionarios y Crimen Organizado de la Corte del Santa Sede del Nuevo Código Procesal Penal de Nuevo Chimbote, con la finalidad de lograr confrontar mis conclusiones con las de otros autores; concluyendo que existe afectación o vulneración del principio lesividad penal, asimismo se realiza un estudio amplio del delito de robo para llegar a deludir la vinculación que tiene con el ilícito de marcaje o reglaje.

Palabras Clave: Principio de Lesividad, Delito de Marcaje o Reglaje, Delito de Robo, Derecho Penal.

Abstract

The present investigation has as a legal proposal the modification of Art 317-A of the Peruvian Penal Code, which has as general objective: Determine the violation of the principle of injury in the crime of marking or setting as a preparatory act for the crime of robbery, New Chimbote 2019, so in that sense a Non-experimental investigation and a type of applied descriptive study were developed, using the interview and documentary analysis as a technique and the Interview Guide and the document analysis sheet as instruments, applying these methods to Judges of the Unipersonal Criminal Court of the Province of Santa, Police officers of the Criminal Investigation Department (DIPINCRI), Prosecutors specialized in crimes of Organized Crime and Money Laundering, through the “Zoom” application; We will also analyze criminal files of the third Court of Preparatory Investigation Specialized in Crimes of Corruption of Officials and Organized Crime of the Court of the Holy See of the New Criminal Procedure Code of Nuevo Chimbote, in order to be able to confront my conclusions with those of other authors; concluding that there is involvement or violation of the principle of criminal mischief, a comprehensive study of the crime of theft is also carried out in order to determine the link it has with the illegal marking or regulation.

Key Words: Principle of Injury, Marking or Regulation Crime, Theft Crime, Criminal Law.

I. INTRODUCCIÓN

Resultó factible poder apreciar las dificultades que muestran los órganos judiciales en la nación, y esto a su vez nos permitió determinar el momento consumativo de conductas contrarias al ordenamiento jurídico que afectan al patrimonio, esto se centra hoy en día primordialmente en la constante comisión de los ilícitos de hurto y robo agravado, que cada vez se incrementa más debido a la desocupación y el desempleo masivo; dando lugar a que en el congreso de la república se debatiera la implementación de tipos penales que puedan frenar esta ola delincencial.

Por esta razón a través de la propuesta legislativa N° 21/2012 – PE- proyecto presentado ante Congreso de la República el 11 de abril de 2013, fuente de la ley 300076 se postuló la creación de diferentes delitos los cuales se emplazan como mecanismos para frenar la delincuencia y combatir la inseguridad en la población; de esta manera es comprensible que la legislación implemente nuevas normas para poder responder a esta problemática y que funcione desde una perspectiva preventiva.

Es así que el estado buscó incorporar una norma que adelante las respuestas frente a conductas que son considerados actos preparatorios en punida, de esta manera congreso aprobó la ley 29859, introduciendo el art. 317-A Marcaje o Reglaje con la finalidad de generar mayor seguridad ciudadana, posteriormente siendo modificado por Ley 300076 de fecha 19 de Agosto de 2013, que tipifica esta conducta sancionando al sujeto que realiza actos de acopio, entrega de información, vigilancia, seguimiento o colabora para la ejecución mediante el uso de armas, vehículos, teléfonos u otros instrumentos idóneos, solo para los delitos que señala taxativamente el tipo tales como homicidio, lesiones graves, hurto y robo, entre otros. Imponiendo una pena de cárcel no menor de 3 ni mayor de 6 años. no obstante, si el agente es Funcionario o Servidor Público o tuviese un vínculo laboral o una relación de confianza con la víctima, o si utiliza a un menor de edad para cometer el injusto, la sanción es no menor de 6 ni mayor de 10 años., Pero con posibilidad consiguiente que, cuando el Estado busca generar mayor seguridad mediante la introducción de nuevos tipos penales, podría también estar generando

inseguridad jurídica; así se puede observar que las formas utilizadas por la legislación presentan dificultades, en el sentido en que criminaliza actos que no generan una puesta en peligro de forma potencial ni abstracta de los bienes jurídicos que se pretende tutelar, ello en virtud a que en la aplicación de dicho tipo penal a través de mayoría de casos reales no se evidencia o no se llega a demostrar el perjuicio a un bien jurídico tutelado.

Sin embargo, se tiene que cada tipo penal debe garantizar aquellos principios que orientan al derecho penal, en la medida que es una exigencia para el legislador que observe los principios como de legalidad, proporcionalidad, presunción de la inocencia, afectación del bien jurídico, mínima intervención entre otros, también el principio de lesividad, que se refiere que solo puede manifestarse un ilícito cuando las acciones de cualquier ser humano, afecten el derecho del otro; por lo tanto la sanción acarreada por el estado solo se interpone cuando un sujeto con su accionar afecta a los demás; por ello, da lugar a la investigación presentada continuación, que está referido al estudio de una posible afectación o vulneración del principio lesividad penal, asimismo se realiza una amplio análisis e interpretación del delito de robo para llegar a deludir la vinculación que tiene con el ilícito de marcaje o reglaje, cuyas líneas de investigación es de Derecho Público; y su propósito fue analizar esta problemática en nuestro sistema de justicia penal, hemos sido testigos por los medios de comunicación del incremento de delitos de robo, donde en la mayor proporción de casos han sido también investigados por el ilícito de Marcaje o reglaje, dictándose sentencia por la comisión de ambos delitos o de lo contrario por uno de ellos.

En el aspecto jurídico fue de necesidad analizar sentencias, jurisprudencia, doctrina relevante que sirvió como sustento para su desarrollo, Ante la necesidad de llevar a cabo una investigación en una coyuntura actual en materia penal nace el presente título denominado “Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del Delito de Robo, Nuevo Chimbote 2019”, fue necesario plantearnos el siguiente punto la interrogante en nuestra investigación.

Ante lo expuesto se pudo llegar a presentar la siguiente problemática general, ¿Existe vulneración del principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019? esta pregunta nos permitió desarrollar correctamente la investigación; y de tal manera

establecer como Objetivo General: Determinar la vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019. Además, se logró desarrollar completamente con la realización de los objetivos específicos, siendo los siguientes: Determinar en qué medida existe vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje; analizar teorías en relación al delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019; analizar doctrina de la vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019; analizar sentencias del tribunal constitucional que vulnera los derechos fundamentales en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019; determinar el bien jurídico protegido en el delito de marcaje o reglaje; proponer un proyecto de ley que precise la calificación y la pena en relación a la vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje.

Respecto a las hipótesis de estudio, se tomó como hipótesis general:

Hi: Existe vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019.

Ho: No existe vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019.

En la justificación teórica es por qué producto de la falta de seguridad en los ciudadanos que se viene viviendo en la república, el nivel de criminalidad alcanzo índices que son descomunales, por lo que a través de nuestra investigación demostraremos la existencia de vulneración al principio de lesividad en el ilícito de reglaje como acto preparatorio del robo, siendo importante del presente de la investigación, para esto fue necesario analizar nuestros objetivo generales, y nuestros objetivos específicos, por lo que a través del análisis de cada objetivo podremos demostrar la existencia de la vulneración del principio de lesividad en el ilícito reglaje por lo que también es necesario aplicar como mecanismo de solución la propuesta del proyecto de ley en virtud a la modificatoria del art. 317- a del C.P.P.

Conforme a la justificación práctica, en nuestra realidad se ha logrado identificar la existencia de una desproporcionada pena establecida para la figura de marcaje o reglaje por lo que estos guardan relación con delitos como el hurto, agravado, básico por lo que es importante que sea considere que se establezca una pena que

se encuentre acorde con el principio de lesividad y los demás principios de nuestro Derecho Penal.

Respecto a la justificación metodológica, para el estudio completo de las cuestiones planteadas se realizan métodos cualitativos, tipologías y diseños de investigación y la adecuada aplicación de sus respectivos procedimientos, trabajo que cuenta con diversos recursos bibliográficos para alcanzar los objetivos planteados.

II. MARCO TEORICO

Por lo que se tiene como Antecedente Nacional, la investigación de Ana Cristina Caycho May, en la investigación titulada “Implicancias dogmáticas del delito de marcaje o reglaje en el derecho penal clásico”, por lo que se concluye que el delito de Marcaje o Reglaje, al ser objeto de sanción resulta no ser viablemente aplicado en los casos reales, ya que vulnera el principio de lesividad, también diversos principios de nuestro “Derecho Penal”; por lo que resulta ser una figura incompatible en lo que respecta a nuestro derecho penal clásico, por lo que resulta que se estaría aplicando un castigo adelantado a una acción donde no debería corresponder a un delito consumado y/o concreto que afecte un bien jurídico que se encuentre cautelado. (Caycho, 2015)

En toda la red del derecho penal inglés siempre se debe tomar en cuenta la existencia de un hilo de oro que significaría que no importa cuál sea el cargo o el lugar del juicio, el principio base de que la acusación requiere es el deber probar la culpabilidad del prisionero es parte del “Common Law” de Inglaterra y no hay intento para reducirlo se puede entretener. (Stewart, 2014).

La investigación de Rafael Alejandro Hidalgo Bustamante, en la investigación titulada “El delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio y su indebida tipificación en el código penal peruano”, concluyendo que la aplicación de esta nueva política criminal, ha generado una desnaturalización de nuestro “Sistema Jurídico Penal” vulnerando entre uno de sus principios al de “Lesividad”, y se estaría vulnerando derechos que fundamentales, como aquellos como el de “Presunción de Inocencia”, reduciéndose de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de la propia prueba como exigencia, también se han ampliad tanto detenciones policiales y los plazos de “Prisión Preventiva”; vulnerándose en su defecto varios principios penales. (Bustamente, 2015)

Respecto a la presunción de inocencia referimos que esa norma, por supuesto, tiene implicaciones en el juicio. Pero estas a su vez se extienden tanto hacia atrás como hacia adelante desde ese momento. Se extienden hacia atrás a las decisiones sobre si arrestar, procesar o detener a los sospechosos de criminalidad (Ashworth, 2006)

Y se extienden hacia las decisiones tanto sobre cuánto debe castigar y sobre las consecuencias colaterales apropiadas de la condena y el castigo (Tomlin, 2013)

La investigación de Raúl Esteban Caro Magni, en la investigación titulada “El delito de marcaje o reglaje” análisis dogmático y jurisprudencial: problemas actuales de interpretación”, por lo que se concluye, es importante mencionar que en virtud a los principios que se encuentran orientados al derecho penal, como aquellos principios como el de fragmentariedad, lesividad y subsidiariedad, se encuentran vulneradas, con las figuras que fueron creadas a partir de la punibilización en cuestión a la conductas, como son los denominados “Actos Preparatorios”. (Caro, 2019)

Es preciso realizar un análisis de doctrina en relación a la vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo que nos hacen mención que:

Dr. Edward Alberto Vega Rojas opinó que en la realidad pueden presentarse diversos problemas, pues sus verbos rectores (acopiar o entregar información, realizar vigilancia o seguimiento, o colaborar en la ejecución de tales conductas mediante el uso de armas, vehículos, teléfonos u otros instrumentos idóneos), pueden colisionar en diversos casos con el ejercicio regular de algún derecho o comportamiento aceptado socialmente, por ejemplo, la persona que es contratada por un medio de comunicación para acopiar información necesario para algún reportaje o documental, el detective que es contratado para demostrar la infidelidad o la persona que dispone un resguardo a otra por seguridad sin que ésta última lo sepa, entre otros. Estas situaciones pueden originar escenarios de abuso y violación de algún derecho fundamental, sin embargo, quedará en manos de los operadores de justicia actuar minuciosamente y conforme a cada caso concreto, a fin de evitar dichos perjuicios. Asimismo, cabe señalar que, el delito de marcaje y reglaje exige un estándar probatorio por encima del umbral intermedio, debido a la alta composición subjetiva que ostenta su tipo penal, lo cual generará que muchos

casos sean acreditados o descartados previo procesamiento penal y mediante el respectivo test probatorio. (Vega, 2020)

La Dra. Ofelia Namoc López respondió que implica la vulneración del principio de mínima intervención del derecho penal, principio que contiene al Derecho penal como ultima ratio y el carácter fragmentario. El carácter fragmentario implica que el Derecho penal debe intervenir frente a las conductas más lesivas y contra los bienes jurídicos de mayor importancia, cosa que no sucede en el reglaje o marcaje donde las conductas no guardan contenido lesivo grave. El Dr. Roberto Uceda López dijo que no, puesto que consideró que no se está reprochando los actos preparatorios. (Namoc, 2020)

El Dr. William Rabanal Palacios dijo que puede ser la Presunción de Inocencia. Sin embargo, para evitar la violación de tal derecho se necesita una alta recopilación de evidencias probatorias (Rabanal, 2018)

El Dr. Jeans Arnold Velazco Hidalgo manifestó que no exactamente vulneración, pero tiene estrecha relación con el principio de lesividad, pues el “Ius Punienti” estatal exige graves ofensas a los bienes jurídicos; sin embargo, en este tipo de delito a su criterio, bastará la puesta en peligro a bienes jurídicos como la tranquilidad pública. (Velazco, 2021)

El Dr. Bramont Arias torres, refiere que se precisa que cuando nos referimos en principio de lesividad es en afectación bien jurídico u objetividad jurídica del delito, lo cual se entiende como un sistema tradicional donde “no existe delito sin resultado de un daño”, también establece que es elemental y muy importante que se reconozca que no se debe considerar que un acompañamiento tenga que crear riesgos que sean jurídicamente relevantes cuando en cuestión de conducta sea sometido a niveles de riesgos que sean permitidos. Por lo que si así fuese la Imputación Objetiva, se extingue, entre otras alternativas, cuando a través del sujeto este ejecuta un acción que sea el aceptable y aprobado, e inclusive que sea fomentado por nuestro ordenamiento o que tenga una conducta que sea neutra, por ejemplo cuando una sociedad que se encuentre debidamente organizada en cuestiones de regímenes de repartir las tareas, intercambiándose información y bienes que sean extremadamente complejo, existirá una diferenciación que será rigurosamente en cuanto al sentido del objetivo de un contacto social, ya que los

propios intervinientes pretenderán con este contacto desde un punto de vista subjetivo, por lo que en ese sentido en cuanto a espacio donde prevalezca las funciones con la “Administración Pública”; y que donde “No todo es un asunto de todos”. (Bramont, 2008);

En este contexto también es importante mencionar a la teoría analítica del delito ya que, establece que la función del bien jurídico no puede por ninguna manera limitarse de forma exclusiva a una mera ordenación que distribuya temas delictivos dentro de la parte especial del “Código Penal”; muy en contrario debe contribuir a que constituya a una interpretación con una directa repercusión en la función aplicativa e interpretativa, ya que el fin del derecho penal primordialmente es la protección de bienes jurídicos protegidos, por lo que de esta manera lograremos el sostenimiento del orden colectivo, por lo que se realizara mediante la pena y con bases prevencionistas que lo pregonan, en este aspecto debe considerar que cualquier intervención punitiva se encontrara sometida, a determinados postulados que serán consagrados por la comunidad, en su defecto la intervención no será legítima. (Caro J. J., 2010)

Y si de juridicidad tenemos que hablar la teoría jurídica del delito nos hace mención que, los actos que típicamente ejecutivos del delito de una eventual perpetración son objeto de punibilidad, cuando la acción del propio sujeto denota evidentemente un peligro de forma objetiva, por lo que no afecta en lo que respecta al bien jurídico, tutelado, así también a aquellos actos preparatorios que no resultan ser sancionados, resultando fundamental democráticamente, lo cual pretende que se tutele al límite las libertades fundamentales, por lo que los actos preparatorios toman un lugar de forma excepcional, puesto que apuntamos a la intervención en lo que respecta al derecho penal será incompatible legítimamente postulados. (Maurach, 2011)

Finalmente la teoría de la distribución de poder establece como el mandato de delimitación o certeza, en la medida que deriva lógicamente del principio de legalidad, ya que su exigencia es de sancionar penalmente y no sería suficiente para evitar de los excesos del poder, por lo que esta exigencia podría ser cumplida formalmente y pese a ello también podría mantener las condiciones para una denominada arbitrariedad judicial, por lo que solamente se puede precisar, en la propia ley, cualidades generales del delito y que sean juzgadas desde su perspectiva general, siendo así se afectan los mandatos de certeza, por lo que

nuestra doctrina penal, no rechaza en lo absoluto, ya que las conductas delictivas, no es posible exigir su tipificación para que de esos cambios adaptarlas por el bien de la sociedad. (Núñez, 2012)

Algunos autores mencionan en lo que respecta a responsabilidad penal si satisface todos los elementos de un hecho punible, si comete el “actus reus” con “mens rea”, esto basta para hacer penalmente responsable a quien resulte como autor principal. La responsabilidad se entiende aquí como rendición de cuentas. (Duff, 2007)

Trascendiendo en el espacio y tiempo es oportuno hacer referencia a tres eventos criminales especialmente violentos que causaron gran conmoción social, los mismos que a criterio personal fueron los que impulsaron la presentación del proyecto de ley que sugirió que se incorpore al reglaje o marcaje como un delito en nuestro ordenamiento.

Como primer acontecimiento citamos la fecha del 12 de marzo de 2010, en la ciudad de Trujillo, y que el mismo fue dado a conocer por el diario “El Popular” (2013) en el extremo de:

A Deysi Carolina García Tooth (18) le dispararon un balazo en la cabeza cuando tenía ocho meses de gestación, su cuerpo fue hallado meses posteriores en completo estado de descomposición, sepultado en un lugar deshabitado en el kilómetro 480 de la carretera central ubicado Coscomba - Virú.

Este crimen estuvo vinculado a Alexander Manuel Pérez Gutiérrez, conocido con el alias “Gringasho”, el cual estuvo relacionado también a la comisión de diversos hechos ilícitos penales desde su temprana edad.

El diario “El Comercio” (2016) informó el segundo hecho, el cual se desarrolló en la ciudad de Lima, con fecha 08 de agosto del 2010; indicando lo siguiente:

Cuatro delincuentes se llevan cinco mil dólares asaltar a un hombre con su esposa, unos delincuentes dejaron a una niña de 03 años herida siendo internada producto de una bala que le afectó su columna y como resultado de ello la dejó cuadripléjica, este hecho causó gran temor entre la población por haber tenido lugar a plena luz del día.

El tercer hecho acaeció con fecha 04 de agosto de 2011, también en la ciudad de Lima, en donde unos delincuentes mataron a la primogénita del ex congresista Renzo Reggiardo. A todo ello “El Comercio” (2011) se pronunció:

Tras el ataque perpetrado ayer contra la hija del congresista Renzo Reggiardo, se ha vuelto a poner en debate la inseguridad ciudadana, por lo que la menor fue herida en el tórax producto de una bala, cuando los criminales intentó robar a su madre de la menor su cartera y arrebatarle las llaves de su camioneta, todos y cada uno de estos eventos criminales contribuyeron a la masiva sensación de inseguridad en la en la colectividad, la cual propició a que los legisladores recurran al derecho pena, adelantando las barreras de punición y criminalizando una nueva conducta , donde el análisis no se realiza sobre un hecho ya cometido, sino busca la prevención de la comisión de un hecho futuro.

El 25 de agosto del 2011, el congresista Elías Nicolás Rodríguez Zavaleta, haciendo uso de su derecho a la formación de leyes o iniciativa legislativa en representación de la bancada Concentración Parlamentaria, de la cual también formaba parte el congresista Renzo Reggiardo, planteo el proyecto de Ley N°103/2011-CR denominado “Ley que incorpora el art. 317-A. Marcaje o reglaje al código penal.

Este proyecto de ley fue presentado porque en nuestra legislación no existía el ilícito de marca, dicho de otro modo, los actos de seguimiento o recopilación de datos con fines ilícitos que eran cometidos especialmente por personas vinculadas a organizaciones criminales, resultaban siendo atípicos. Dicho todo esto es de vital importancia poder tener en cuenta algunos enfoques conceptuales del robo como tipo penal en cuestión:

Según Percy García Caveró el delito de robo es: “el desplazamiento de un bien jurídico del ámbito de protección de la esfera de custodia del sujeto pasivo, la cual es trasladado mediante la violencia y amenaza”. (García, 2011)

KindHauser indica que: “El delito de robo es un delito de hurto agravado, el cual indica que comienza su ejecución mediante el empleo material de la violencia o la aplicación de una amenaza idónea, no subjetiva ni presuntiva” (KindHauser, 1999)

Luis Felipe Ruiz Antón, del delito del robo se deduce como la acción violencia que es cometida de forma agresiva contra cualquier individuo generando intimidación como un rasgo de amenaza. (Antón, 2003)

Ahora bien cuando hacemos referencia al bien jurídico tutelado, en el robo como un delito es la propia propiedad, pero debemos resaltar que también resultar ser de la propia posesión de aquellos bienes muebles, por lo se aplica la protección de posesión que esta derivaría del propio derecho de la propiedad, como una tenencia que será simple de aquel determinado "Bien Mueble", también debemos considerar que al "Hurto" que sea encuentra tipificado como un delito, que es consumado cuando se despoja la cosa en referencia al mueble sale de la custodia del titular legítimo, también en otro lado de la doctrina debemos entender que el "Robo como un delito" se consuma cuando un criminal dispondrá de las cosas como si fuese el legítimo dueño o cuando el individuo o desde el instancia que el individuo ha activado la cosa. (Alva, 2004)

El "Iter Criminis" o también conocido como iniciación y desarrollo orientado hacia la consumación de un delito o un hecho punible que transgreda la libertad personal.

Se tiene que tener en cuenta la determinación del hecho punible para poder estimar las figuras que se puedan encuadrar; tales, así como la tentativa, el desistimiento, el arrepentimiento, etc.

A todo ello se deja en claro que el "Iter Criminis" tiene dos fases; una que es la mentalización o también conocida como la falta de materialización y la otra fase que es la exteriorización o parte externa en la cual se da una mayor aproximación a ser merecedor de una sanción ya que esta se afecta un bien jurídico. (Bustamente, 2015)

En la fase interna hace mención que, aquí no se llega a castigar, ya que podemos encontrar en el interior de los pensamientos de la persona, es imposible saber y probar.

Rodríguez Devesa: "Mientras lo interno como elemento, no se trascienda a lo exterior no importa el modo, no sería susceptible que se aplique una represión penal"

Parece o resulta ser dudoso que se considere de manera relevante, porque mientras no se pueda traducir considerablemente y seriamente, no se podrá

interpretar como actos más bien serán actos que serán meros deseos, por lo que en el momento que se pueda exteriorizar serán manifestaciones o tendencias a que se pueda convertir en actos.

No sucede lo mismo en la fase externa puesto que esta consistirá en que se deba exteriorizar en lo que respecta a la fase interna, por lo que esto quiere decir que aquellos actos que fueron planeados en la propia persona serán realizados exteriormente en el mundo con el único propósito o finalidad de que cometa un ilícito o delito penal. (Bramont A. T., 2008)

Es importante señalar la figura de la Tentativa y hacer mención en que se fundamenta, para que se aplique y se merezca una pena esta resulta ser centrada en que el individuo o el sujeto tengan que poner en peligro en su defecto a un bien jurídico, por lo que una probabilidad de lesión será castigada.

Berdugo: "En lo que respecta a que el autor tenga que tener un plan como una perspectiva quedaría muy al margen por lo que es valorable serían los hechos"

Se debe considerar que los actos preparatorios no pueden ser sancionados o castigados ya que no se estaría poniendo en peligro los bienes jurídicos.

Es importante aplicar que con una consumación se castigaría con una mayor contraria a la tentativa en cuestión de afección por rango de grado de bienes jurídicos. (KindHauser, 1999)

En lo que respecta a Jakobs, hace mención que la "Teoría de la Imputación Objetiva", tiene un papel que lograra que se determine la responsabilidad en los ámbitos de la propia teoría, por lo que quedaría facultado que lo que se refiere a conducta su carácter delictivo seria objetivo.

En referencia al "Dolo" como un hecho, y en conformidad a lo que la norma denomina como "contradictio in adiecto". Por lo que si una norma no se encuentra reconocida efectivamente ante comportamientos" será aminorado su propio valor en virtud de la conducta como un criterio rector, por lo que la confianza queda defraudada de los ciudadanos en cuanto al reconocer la norma. (Jakobs, 2000)

Es importante considerar que la "Imputación Objetiva" como una teoría, en cuanto un elemento no se encontraría añadido en la estructura en lo que respecta al delito, aunque pueda ofrecer criterios que sean nuevos dogmáticamente, por lo que al

análisis de la tipicidad no se tendría en consideración los criterios en cuanto a la imputación naturalística, muy en contrario solo las normas fundamentalmente. (Fernández, 2008)

Vale decir que cuando se refiere delito Marcaje y reglaje podremos a encontrar a la paz pública del sujeto o víctima que resulta ser el bien jurídico protegido, implementado como la afectación o perturbar la tranquilidad en lugares públicos, donde resulta claro decir que se debería proteger la vida, salud anticipadamente la libertad sexual o personal de cada persona.

Dentro de una primera posición tenemos a Gonzales Orbegoso Alexander, quien sostiene lo siguiente: “estamos simplemente ante actos preparatorios, en tal sentido, de materializarse únicamente se aplicaría la ley que comprende la consumación, quedando absorbida en ella el delito que es materia de análisis”.

Por ende, el bien jurídico objeto de tutela se encontraría subsumido dentro de bien jurídico protegido por el delito fin, por ejemplo, encontrándose en concurso el delito de reglaje con secuestro, el bien jurídico tutelado sería la libertad personal, en atención a que el delito de marcaje o reglaje con el robo; en este caso el bien jurídico objeto de tutela sería el patrimonio, pues actos previos a la comisión del delito serían considerados como actos preparatorios del robo y como consecuencia estarían subsumidos dentro del bien jurídico patrimonial. (Gonzales, 2013)

La segunda postura, predominante en la doctrina y en la cual nos apoyamos hace referencia que el bien jurídico objeto de tutela resulta ser la paz pública; “así mismo como un bien jurídico supraindividual o institucional busca resguardar de manera adelantada bienes jurídicos personales e individuales

Por tanto el delito de reglaje no protege directamente bienes jurídicos de naturaleza personal, más bien lo hace de forma indirecta a través del bien jurídico que es “la tranquilidad pública”; entonces es un acierto por parte del legislador recurrir a este bien jurídico como objeto de tutela inmediata, siempre en virtud a los altos incrementos de criminalidad; mientras que el bien jurídico mediato viene a ser valores de carácter individual tales, la vida, patrimonio, libertad personal y salud. (Núñez P. F., 2012)

Vale decir que en cuanto al delito de reglaje que mediante ellos se obtiene resultado actos sumamente preparados para criminalizaciones de lo autónomamente por lo

que resulta cierto considerarse aquellos como equívocos o ineficaz para que posterior a ellos nos resulte una consumación delictiva en un ejemplo tenemos, Art. 317- A.- en este párrafo cuestionamos el delito de marcaje o reglaje constituyen pilares estructurales muy amplios para la formación de delinquir. (Paucar, 2013)

En cuanto a la consumación del delito precisamos que; en el delito analizado no es necesario verificación de ningún resultado, puesto que solo se requiere obtener resultado del agente que realice una conducta típica, el cual resultaría razón suficiente para un delito que se mantiene activado.

También llamado como delito instantáneo, siendo congruente en cuanto tiempo el sujeto agente se le haya encontrado en los lugares acopio de información, con la sola verificación de encontrarlo infraganti o mediante vigilancia y observar en su poder objetos para la comisión de delitos, con la tan sola observación en un lugar o determinado espacio en un tiempo breve. Por lo que no se materializara la incorporación de los delitos (de los artículos) 106,107,108,121,124-A, 152,153,170,171,172,173,173-A,175,176,176-A,177,185,186,188,189-200 del CPP.); lo que resulta si es o no relevante si estos tuvieron un bien fin con la aplicación. (Ruiz, 2014)

Así mismo la legislación penal solo busca intervenir súbitamente, esto quiere decir que, será ilegítimo acudir mediante medios especial en severidad posible tales como a los penales, si resulta necesario utilizarlo con satisfacción, los medios de naturaleza en lo no penal, refieren ser menos devastador; lo cual significaría una política penal en cuanto a la prevención de un delito a través de una pena que debe ocupar un ultima ratio, planes de políticas criminal del estado.

Es importante acotar que la intervención fragmentaria resulta comprensible este principio puesto que existe un determinado sector referido a doctrina donde se señala respecto su función en el derecho penal, donde es menester y ambiciosa, donde el derecho penal determina en si sanciona o no todo tipo de conducta lesiva en bienes jurídicos. (Rosas, 2012)

Esto quiere decir con la intervención mínima se afirma una doble estructura, que resulta fragmentada del ius puniendi, significando en el derecho penal como un no merecedor para nuestra legislación peruana puesto que no otorga protección a

todos los bienes jurídicos, tampoco a cualquier tipo de atentado; sino más que solo a ataques intolerables.

Definitivamente el bien jurídico protegido, la paz pública, considerada como aquel alivio donde se puede encontrar tranquilidad en el estado, referente a los espacios en públicos, donde se encuentren en riesgo eminente la vida y salud de cada una de los individuos. Por lo que podemos decir que la propia naturaleza o esencia bien jurídica en nuestra legislación se debe incorporar o establecer una sanción ante la eminente afectación o vulnerabilidad del mismo, siempre previendo de una transgresión a los principios legales, como la lesividad o proporcionalidad.

Siguiendo la secuencia Estado consiste en el actuar por necesidad o salvaguardar bien jurídico cuando exista una afectación respecto a peligro real, actual y eminente siempre en cuando perjudicando o conllevando al dolo al sujeto agente, o por el contrario perjudicando otro bien de menor valor o igual el salvaguardarlo, siempre y cuando el peligro no sea evitable por lo concerniente en otro medio que el sujeto agente no tenga la capacidad de afrontarlo. Por lo tanto, en este extremo no existe un peligro eminente que pueda ser evitable puesto que por la misma naturaleza de esta figura delictiva “el peligro abstracto”; no ocasiona ningún tipo de lesión. (Raúl, 2019)

En cuanto a la gravedad social de la conducta se pudo determinar que son factores o indicios con carácter objetivos que buscan ayudar en cuanto a la medición de intensidad del delito. esto quiere decir que posibilitan en valorar de mayor o menor en cuando a la desvalorización de una conducta ilícita o antijurídica de un determinado hecho; o cuando exista un grado mayor o menor en cuanto al reproche considerado como culpa del sujeto agente. Por estas consideraciones precisamos que en un delito resulta más grave o menos a partir de ello podemos partir a un alcance cualitativo o cuantitativo en cuanto a la sanción penal que deberá imponer al autor principal o participe del delito. Por ende, consideramos como principal función para coadyuvar la determinación del quantum o extender la pena aplicable o llamado hecho punible consumado. (Prado, 2010)

¿Existe gravedad?, por lo tanto, para que se pueda aplicar la extensión de la pena ante un hecho grave tendría que constituirse un daño y o riesgo inminente e ineludible; razón suficiente para poder señalar que en este contexto de nuestra investigación no se da la existencia del factor de gravedad, ni mucho menos la

afectación de un bien jurídico. Vale decir que delito de marcaje o reglaje solo debería considerarse como actos preparatorios al no existir idoneidad de la priorización solución a un mal de mayor trascendencia en nuestra sociedad. (Romero, 1993)

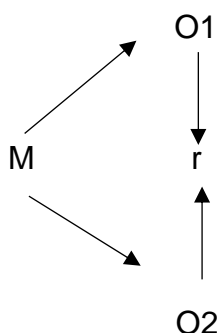
En cuestión a ellos la responsabilidad penal es una conducta del hacer conductivo esto quiere decir que no se ha extendido en el estado a un mundo fenoménico en el cual el estado de la lesión de la víctima en este caso producto de una lesión o puesta en riesgo de un interés jurídico tutelado, lo cual resulta que no puede ser reprimida como garantía de un derecho penal democrático. Puesto que él debe ser objeto de sanción de acuerdo al orden de derecho es lo que el hombre hace, en cuanto a mutación de la realidad social (material o espiritual).

La necesidad de una pena debe ser existente ante un hecho netamente reprochable y que este haya ocasionado o lesionado un bien jurídico de manera irreparable y de ejecución subjetiva, en cuanto a la pena que son sostenidas en este párrafo solo debe radicar concretamente al momento de imponerla desde este punto de vista entra a tallar el principio de proporcionalidad. Siendo que en un determinado caso existente este podría resultar una pena menos o más dañosa para el imputado, por lo que deberá de cumplir exigentemente con lo que se le propone aplicar como resultado de un análisis de un determinado caso en concreto.

III. METODOLOGÍA

3.1. Tipo y diseño de investigación

En la investigación el enfoque es cualitativo, el tipo será de corte transversal no experimental, correlacional y nivel descriptivo, basándonos en herramientas para poder recabar información trascendental del tipo penal en cuanto a la vulneración de principios fundamentales en el derecho penal en la ejecución de las penas ante una supuesta afectación de un bien jurídico con efecto irrecuperable.



M: 10 Expedientes Penales del Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria Especializado en Delitos de Corrupciones de Funcionarios y Crimen Organizado de la Corte Superior de Justicia del Santa y la aplicación de “Entrevistas” a Jueces de los Juzgado Penal Unipersonal de la provincia del Santa.

O1: Observación de la variable “Delito Marcaje o Reglaje”.

O2: Observación de la variable “Vulneración al principio de lesividad”

R: Correlación entre variables

3.2. Categorías, Subcategorías y matriz de categorización

En este enfoque hacemos referencia a una investigación que sea cualitativa, existen categorías, que cumplen un rol similar; tales así que tenemos dos categorías: variable independiente “Delito de Marcaje o Reglaje” y la dependiente “Vulneración al Principio de Lesividad”.

Las sub categorías denominadas como dimensiones, que se obtienen como resultado de una fragmentación integrante de una variable compleja; dentro de las cuales se encuentran: el Principio de Lesividad, los Derechos Fundamentales, el

Bien Jurídico, la existencia de una vulneración al principio de Lesividad y el de Proporcionalidad. A todo ello se suma un análisis descriptivo donde nos permitirá estimar la existencia de la vulneración de este Principio. Este tipo de investigación está compuesta por una escala nominal ya que cada variable se encuentra especificada de manera particular.

3.3. Escenario de estudio

En cuanto a la distribución de información, es decir como el ambiente social, y humano formas de organización para el desempeño. Nos centramos en la recolección de información de forma equitativa y veras del Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria Especializado en Delitos de Corrupciones de Funcionarios y Crimen Organizado de la Corte Superior de Justicia de la Sede del Nuevo Código Procesal Penal de Nuevo Chimbote

3.4. Participantes.

Los participantes se determinaron en cuanto al muestreo en la aplicación de “Entrevistas” a expertos en el tema en mención tales así que los conforman: Jueces del Juzgado Penal Unipersonal de la Provincia del Santa, Efectivos Policiales del Departamento de Investigación Criminal (DIPINCRI) y a los Fiscales especializados en delitos de Crimen Organizado y Lavado de Activos; considerando que su criterio será fundamental para la presente investigación, también aplicaremos el análisis de expedientes penales del Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria Especializada en Delitos de Corrupción de Funcionarios y Crimen Organizado de la Corte Superior de Justicia del Santa del acopio y el análisis de expedientes que penales, en virtud a la vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019. Contará con la participación de asistentes fiscales, asistentes administrativos versados en materia penal.

Tabla N° 01, entrevista

Participantes	Descripción	Tamaño de Muestra
Fiscales	<ul style="list-style-type: none"> ▪ Especialistas en delitos de Crime Organizado y Lavado de Activos. ▪ Ambos Sexos. 	04
Efectivos Policiales	<ul style="list-style-type: none"> ▪ Sub-Oficiales del Departamento Policial de Investigación Criminal (DIPINCRI) 	02
Abogados	<ul style="list-style-type: none"> ▪ Especialistas en la rama de Derecho Penal. 	02

FUENTE: Elaboración Propia

Tabla N° 02, Análisis de Expedientes Judiciales

Participantes	N° de Expedientes	Descripción	Tamaño de Muestra
Asistentes Fiscales	<ul style="list-style-type: none"> ▪ 3474 – 2019 Chimbote 	<ul style="list-style-type: none"> ▪ Especialistas en delitos de Crime Organizado y Lavado de Activos. ▪ Ambos Sexos. 	10
Asistentes Administrativos	<ul style="list-style-type: none"> ▪ 413 - 2019 Bagua Grande 	<ul style="list-style-type: none"> ▪ Especialistas en la rama de Derecho Penal. ▪ Ambos Sexos. 	10

FUENTE: Elaboración Propia

3.5. Técnicas e Instrumentos de Recolección de Datos:

Son denominados herramientas utilizadas que nos permiten recopilar y recabar información; dentro de las cuales se emplean como el cuestionario, entrevista, observación, cuestionario, encuestas. (Peñuelas, 2008)

Respecto al grado y al tipo de información ya sea cualitativa o cuantitativa que se busquen estos deben de estar en su totalidad justificados por los objetivos e hipótesis de la investigación; de otro modo estaríamos frente la recopilación de datos de poca utilidad para la ejecución de un análisis adecuado del problema. (Soriano, 1996)

La técnica que se acogió es la entrevista, que servirá para recopilar la información más relevante que nos permita delimitar la existencia de la Vulneración del Principio de Lesividad, subsumido al tipo penal como delito fin, existencial y propiamente dicho a su tipificación exacta.

Desde una visión metodológica se define como una forma necesaria de interacción social que tiene como finalidad la recolección de datos trascendentes para aportar la fiabilidad debida a la investigación. (Sabino, 1992)

También se utilizó el Análisis documental, que nos permitirá recopilar la información necesaria y fundamental que contribuirá para el avance del presente estudio, ya que su propósito es recabar distintas ideas que serán materia de análisis y explicación para que podamos presentar de una manera más clara nuestras conclusiones, en conformidad a nuestros objetivos que nos hemos planteado.

La naturaleza de las preguntas en cuestión aplicadas en este caso puede ser estructuradas o semi estructuradas y estas a su vez deberán estar orientadas a la obtención de la información deseada y requerida. (Hernández, 2003)

Los instrumentos, es considerado como aquellos puentes, recursos o herramientas que son esenciales y que permitirán obtener fidedignamente información segura que pueda brindar un buen soporte al presente estudio.

Para la presente investigación el instrumento es la guía de entrevista, que es la herramienta fundamental para consignar los aportes de los entrevistados, cotejar la información y llegar a determinar donde se debe fijar la reforma.

La entrevista se puede destacar mucho más eficaz que el cuestionario; puesto que en ella podemos recabar información más completa y profunda, todo ello se podrá observar en el asegurar respuestas más útiles.

(Heineman, 2003) a través de su propuesta establece que para poder complementarla se deberían aplicar estímulos por ejemplo los visuales, para que de esa manera se pueda llegar a una obtención de información útil y de así poder resolver la pregunta central de la investigación.

También consideramos la Ficha de análisis documental, siendo vital para fortalecer el contenido de los expedientes penales materia de análisis, en relación a la vulneración al principio de lesividad en delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del ilícito de robo.

Se encuentra definido como una serie de secuencias de interpretación de: (textos, mensajes o discursos) que estos permitan la clasificación y el procesamiento de los datos más relevantes que han producido los textos y así puedan ser interpretados (Piñuel. 2002)

Para (Sierra, 1991) nos refiere que en el análisis documental es requisito observar y reconocer el significado de todos los elementos que estructuran los documentos para su respectiva interpretación.

3.6. Procedimiento.

Nuestro procedimiento se desarrolló inicialmente en la recolección de datos, a través de la entrevista por lo que debemos hacer referencia que consta de dos partes, por lo que la primera fue transmitir a los magistrados que serán entrevistados la necesidad y la importancia de su participación para que el presente estudio se lleve a cabo, y la segunda parte hacerles ver las razones de la aplicación de la entrevista en razón a que como primer punto, advertiré y da a conocer una problemática en lo jurídico respecto a la tipificación del delito contra la tranquilidad pública en la modalidad de reglaje, previsto en el título XIV Capítulo I del Art. 317-A del Código Penal que consiste en la afectación de principio rectores del derecho penal así como el principio de lesividad y, en segundo término, contribuir con sólidos argumentos dogmáticos a la solución de la problemática materia investigación, pues se determina que la actual regulación del delito en mención carece de coherencia y afecta la sistemática del código penal.

Por lo que fue importante solicitar a la facultad de derecho de la Universidad Cesar Vallejo, la carta de presentación del investigador, para proceder a ingresarla por mesa de partes de la Sede del Nuevo Código Procesal Penal de Nuevo Chimbote, de esta manera con su autorización será fundamental y específicamente aplicaremos el análisis documental, del acopio de expedientes penales del Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria Especializado en Delitos de Corrupciones de Funcionarios y Crimen Organizado de la Corte Superior de Justicia del Santa, los cuales nos permitirán la comprobación de nuestros objetivos tanto general como los específicos y la aplicación del instrumento “Entrevistas” será aplicado tanto a Jueces del Juzgado Penal Unipersonal de la Provincia del Santa, Fiscales especializados en delitos de Crimen Organizado, Efectivos Policiales y Abogados especialistas en Derecho Penal; considerando que su criterio será fundamental para la presente investigación.

3.7. Rigor Científico

El presente estudio aplica a un enfoque “Cualitativo”; por lo que el rigor científico se consigue a la “Validación”, “Confiabilidad” y “Análisis”, respectivamente de los Expedientes Penales, Teorías, Doctrina, Jurisprudencia y de la Propuesta del Proyecto de Ley aplicado en la presente investigación.

3.8. Método de Análisis de Datos

Se acogieron a aspectos éticos fundamentales en la investigación, se pasó por un proceso de confidencialidad, aplicando un análisis documental a los expedientes penales del Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria Especializado en Delitos de Corrupciones de Funcionarios y Crimen Organizado de la Corte Superior de Justicia del Santa, la misma que se representa en 10 ítems, preguntas, que fueron de vital importancia para conseguir los objetivos del estudio enmarcados, aplicándolas de esta forma a todos los expedientes y de la aplicación del instrumento “Entrevistas” será aplicado a Jueces del Juzgado Penal Unipersonal de la Provincia del Santa considerando que su criterio será fundamental para la presente investigación.

3.9. Aspectos Éticos

Es importante considerar en el presente estudio, las consideración éticas, respetando cuidadosamente la propiedad intelectual de los autores que fueron consultados en la presente investigación, ya que nuestras referencia bibliográfica ha sido fundamental y muy valiosa para el presente estudio, por lo que sirvió para dar la mayor fuerza a la tarea de desarrollar y desarrollar nuestros objetivos del presente estudio buscar y recabar información a través de análisis documental y de la aplicación de la entrevista.

IV. RESULTADOS Y DISCUSIÓN

4.1. RESULTADOS

Habiendo tomado en cuenta el título de la elaboración de este informe de Tesis conjuntamente con sus dos variables y sus dimensiones respectivamente, podemos indicar que si bien es cierto se ha comprobado que no existe vulneración del principio de lesividad en el grado experimental de los colaboradores jurídicos y policiales; pero también se debe de precisar que los resultados de la aplicación del instrumento de investigación científica “Entrevista” no se deben generalizar ya que el tamaño de esta muestra es de menor cuantía; para lo cual a continuación detallaremos en nuestras tablas de contenidos de información:

Tabla. 1

1.- ¿Se vulnera el Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio al del Robo?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA	PORCENTAJE
04	Fiscales	Si No	50%
02	Abogados	Si No	25%
02	Efectivos Policiales	Si No	25%

FUENTE: Elaboración Propia

A través de este ítem se determinó por unanimidad que no existe vulneración del Principio de Lesividad porque en la norma que regula este tipo penal es precisa al indicar los elementos constitutivos que configuran este hecho punible.

Tabla. 2

2.- En lo que respecta a una aplicación adecuada de la figura del Art. 317.A, ¿Es necesario que se disminuya la pena aplicada para que se considere esta solamente a los delitos que sean más graves?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA		PORCENTAJE
04	Fiscales	Si	No	50%
02	Abogados	Si	No	25%
02	Efectivos Policiales	Si	No	25%

FUENTE: Elaboración Propia

En esta interrogante se dejó en claro que por parte de Fiscales y Efectivos Policiales no debería de sugerirse una disminución de la pena ya que pese a que este delito es considera primigeniamente como un acto preparatorio este tiene como resultado en muchos de los casos consecuencias fatales; por otro lado, los Abogados refieren que hay casos excepcionales donde sí debería aplicar dicha reducción de la pena.

Tabla. 3

3.- La vulneración del Principio de Lesividad ¿es una afectación al bien jurídico u objetividad jurídica del delito, lo cual se entiende como un sistema tradicional donde no existe delito sin resultado de un daño?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA	PORCENTAJE
04	Fiscales	Si No	50%
02	Abogados	Si No	25%
02	Efectivos Policiales	Si No	25%

FUENTE: Elaboración Propia

Aplicando su experiencia tanto los Señores Fiscales, Efectivos Policiales y Doctores Penalistas coincidieron que es necesario la existencia de un daño o perjuicio de un bien jurídico para que pueda encuadrar la vulneración del Principio de Lesividad, haciendo inca pies que en este tipo penal se origina un daño a la Salud Publica y la intimidad ya que se agencian de información personal de las víctimas para poder utilizarla a su favor.

Tabla. 4

4.- ¿Usted cree que se vulnera el principio de Lesividad, y se estaría vulnerando Derechos Fundamentales; como aquellos como el de Presunción de Inocencia, ¿reduciéndose de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de la propia prueba como exigencia?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA		PORCENTAJE
04	Fiscales	Si	No	50%
02	Abogados	Si	No	25%
02	Efectivos Policiales	Si	No	25%

FUENTE: Elaboración Propia.

En esta interrogante se pudo establecer por una parte la inexistencia de la vulneración del Principio de Lesividad tanto de los señores Fiscales y de los Efectivos Policiales puesto que al solo existir los actos de acopio de información personal de un sujeto con fines desconocidos e injustificables ya existe responsabilidad penal por dicho acto, por otro lado los Abogados dejaron en claro que no se puede generalizar tal supuesto debido a que la Admisibilidad de la prueba es un requisito indispensable para poder establecer la culpabilidad.

. Tabla 05:

5.- ¿Usted cree que la figura del delito de Marcaje o Reglaje resulta ser incompatible porque se estaría aplicando un castigo adelantado a hechos que no deberían corresponder a un delito que no ha sido consumado o concreto, que se encuentre vulnerando bienes jurídicos que se encuentren protegidos?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA		PORCENTAJE
04	Fiscales	Si	No	50%
02	Abogados	Si	No	25%
02	Efectivos Policiales	Si	No	25%

FUENTE: Elaboración Propia

- En este ítem inicialmente se generó muchas discrepancias puesto que tanto Fiscales como Efectivos Policiales señalaron que dicho delito por su propia naturaleza ya se encuentra consumado, y esto es ya que ante la existencia del acopio de información personal se constituye este ilícito Penal. Por otro lado, los especialistas penales indicaron que si sería incompatible puesto que el encontrarse en muchas ocasiones en lugar donde los hechos se ejecutaron no pueden sindicar la culpabilidad idónea.
- Continuando con la aplicación de nuestra técnica de Investigación presentaremos un análisis documental mediante la ejecución de la ficha para al análisis de expedientes Penales de casos concretos del delito de Marcaje o Reglaje; donde se desarrolló algunos ítems para una mejor ilustración casuística.

Tabla 01:

1.- ¿Se aplicó la identificación de los acusados por el delito de robo?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA	PORCENTAJE
10	Asistentes Fiscales	Si	No 40%
05	Secretarios Penales	Si	No 20%
10	Asistentes Administrativos	Si	No 40%

FUENTE: Elaboración Propia

• **Tabla 02:**

- 2.- ¿Se evidencia de que se haya determinado las circunstancias del objeto de la acusación fiscal por el delito de robo?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA	PORCENTAJE
10	Asistentes Fiscales	Si	No 40%
05	Secretarios Penales	Si	No 20%
10	Asistentes Administrativos	Si	No 40%

FUENTE: Elaboración Propia

Tabla 03:

3.- ¿Se identificó el grado de participación que se atribuye al acusado por el delito de Robo?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA		PORCENTAJE
10	Asistentes	Si	No	40%
	Fiscales			
05	Secretarios	Si	No	20%
	Penales			
10	Asistentes	Si	No	40%
	Administrativos			

FUENTE: Elaboración Propia

Tabla 04:

4.- ¿Se identificó la formulación de las pretensiones penales, civiles y las fiscales del delito de robo?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA		PORCENTAJE
10	Asistentes	Si	No	40%
	Fiscales			
05	Secretarios	Si	No	20%
	Penales			
10	Asistentes	Si	No	40%
	Administrativos			

FUENTE: Elaboración Propia

Tabla. 5

5.- ¿Se logró tener certeza de las pretensiones de la defensa técnica del acusado por el delito de Marcaje?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA	PORCENTAJE
10	Asistentes Fiscales	Si No	40%
05	Secretarios Penales	Si No	20%
10	Asistentes Administrativos	Si No	40%

FUENTE: Elaboración Propia

Tabla. 6

6.- ¿Se logró reformar la pena del delito de robo por el delito de Marcaje en el extremo de la sentencia?

N° DE ENTREVISTADOS	ENTREVISTADOS	RESPUESTA	PORCENTAJE
10	Asistentes Fiscales	Si No	40%
05	Secretarios Penales	Si No	20%
10	Asistentes Administrativos	Si No	40%

FUENTE: Elaboración Propia

4.2. DISCUSIÓN

En cuanto a los resultados del informe de investigación se cumplió con verificar que tanto el personal Policial y los magistrados coincidieron que al referirnos a una supuesta vulneración del principio de lesividad, de manera expresa es necesario indicar que los actos previos de acopio de información y planificación de un hecho delictivo como es el caso de reglaje que genera una afectación de bienes jurídicos tales como: la integridad personal y el patrimonio de una persona y de manera accesoria la paz pública que es el bien jurídico tutelado en este tipo penal subsumido, por ello no se puede considerar una vulneración del principio de lesividad ya que al hacerlo se estaría dando cabida al incremento de este actuar delictivo, a lo que no coincide según (Caycho, 2015) y (Bustamente, 2015) que sostienen, que se estaría desnaturalizando y por ende violentando tanto el principio de lesividad como el de presunción de inocencia al no existir una afectación de un bien jurídico tutelado puesto que la improbabilidad de causar un daño solo estaría sujeto a la ideación de un futuro hecho.

Se pudo determinar también en esta investigación por parte de nuestra población que en cuanto a la incompatibilidad de la figura del marcaje o reglaje como actos preparatorios al delito del robo no se estaría aplicando un castigo adelantado frente a un hecho punible; puesto que el solo hecho de planificar y recabar información personal y esta resulte relevante para la ejecución de un delito fin la pena debería incluso aumentar, que coincide en extremo del delito fin con (Gonzales, 2013) que a través de su postulado determina que los actos preparatorios no deberían ser condenados, más la punibilización deberá subsumirse al delito que se obtiene como resultado que se denomina “delito fin”.

Finalmente en el análisis documental de la ficha de los expedientes penales se pudo determinar en que los casos se presentaron algunos vacíos interpretativos que ocasionaron una complejidad en cuanto a la determinación de la culpabilidad y a la imposición de la pena; dado que gracias a nuestros indicadores y dimensiones se logró encausar la naturaleza propiamente dicha de este tipo penal, obteniendo como resultado que si existe una vulneración del principio de lesividad ya que las

circunstancias objeto de la acusación se determinaron solo con una muy escasa probabilidad de culpa frente a un posible planeamiento de un hecho delictivo subsumido en concurso real de delitos que dieron como resultado final la tipificación del delito fin; esto coincide con (Raúl, 2019) que de manera expresa señala que un peligro abstracto como el que se da en este delito de marcaje o reglaje no representa un peligro eminente el cual no pueda ser evitado con la idoneidad respectiva del mismo hecho.

V. CONCLUSIONES

Primero: En la presente investigación científica se logró determinar la existencia de la vulneración del Principio de Lesividad en este ilícito penal, ya que gracias a la resolución de nuestros ítems número 01 se pudo concluir que solo se vulnera el principio de Lesividad en casos muy especiales donde el acusado puede probar que su participación se dio de manera involuntaria por lo tanto no pudo ser previsto y de esa manera evitado.

Segundo: En lo que respecta a las teorías en relación al delito de Marcaje o Reglaje nos enfocamos en el “Iter Criminis”; puesto que de esa manera pudimos comprobar que no existe delito alguno si no se ha producido un resultado que cause daño y afecte aun bien jurídico tutelado.

Tercero: Se concluye a través del análisis de los dos expedientes penales que en el delito de Marcaje o Reglaje se debe mejorar en el extremo de su especificidad para que al momento de la interpretación y la valoración de las pruebas pueda efectuarse con la celeridad del caso sin afectar la dignidad personal del acusado y contraviniendo nuestra normatividad.

Cuarto: También podemos concluir que el bien jurídico en este tipo penal no solo sería la “Paz Pública” sino que a su vez esta arrastraría a bienes jurídicos tales como los patrimoniales y a los personales.

Quinto: Finalmente que par que la vulneración no solo del principio de lesividad, sino que también de los demás principios penales se debería tipificar solo a través de un concurso real de delitos el delito fin como resultado y consecuentemente una aplicación de la pena solo a los autores de dicho ilícito penal.

VI. RECOMENDACIONES

Primero: Es preciso recomendar a manera de exhorto a una mayor rigurosidad y precisión en la norma vigente en cuanto a la tipificación de este ilícito de Reglaje, evitando así una mayor inversión del plazo para poder determinar la culpabilidad de esta figura delictiva.

Segundo: También se recomienda a las autoridades competentes a incrementar la vigilancia en los centros financieros, puesto que en esos lugares ocurre la mayor de las incidencias de este tipo penal. Solo de esa manera se podrá aplicar este mecanismo de vigilancia en favor de la salvaguarda de cada uno de los seres humanos que se encuentran sumergidas en este tipo de actividades económicas.

Tercero: Pero no menos importante se precisa la utilización este informe de Investigación Científica como precedente hacia la proyección de un mejor y más confiable Estado de Derecho pleno sin inseguridades.

Cuarto: proponemos un proyecto de ley en el cual se haga más idóneo la tipificación del delito de Marcaje o Reglaje permitiendo de esta manera poder determinar el momento consumativo y por ende la afectación de un bien jurídico.

Quinto: Es preciso tener cuenta no solo la diversificación de los postulados concernientes a este tema, sino que también la idoneidad de la aplicación una pena justa ante un hecho de naturaleza similar en el cual no existe relación entre el planeamiento o solo pensar y la ejecución de un hecho reprochable que se encuentre subsumido en la afectación de un bien jurídico tutelado de mayor relevancia en nuestra sociedad.

VII. REFERENCIAS

- Alcácer Guirao, R. (2004). ¿Lesión de Bien Jurídico o Lesión de Deber? Lima: Ara.
- Alva Castillo, J. L. (2004). Principios de Derecho Penal Parte General. Lima: Gaceta Juridica.
- Bramont-Arias Torres, L. M. (2008). Manual del Derecho Penal Parte General. Lima: Cuarta editorial.
- Caro Jonh, J. A. (2010). Normativismo e imputación Jurídico Penal. Lima: Palestra.
- Díaz y García Conlledo, M. (2009). Protección y expulsión de extranjeros en Derecho Penal. Lima: Idemsa.
- Dr. Edward Alberto Vega Rojas. (2020). Problemas en el delito de Marcaje o Reglaje en nuestro Sistema Juridico Penal. Lima: Procuraduria General del Estado .
- Dr. Jeans Arnold Velazco Hidalgo. (2021). Analisis del Crimen Organizado. Chorrillos: fiscalías supraprovinciales corporativas especializadas contra el crimen organizado, con sede desconcentrada Callao.
- Dr. William Rabanal Palacios. (2018). Delito de Marcaje. Trujillo: Ministerio Publico de la Libertad.
- Dra. Ofelia Namoc López. (2020). Vulneracion del Principio de Minima Intervencion del Derecho Penal. Trujillo: Corte Superior de Justicia de la libertad.
- EXPEDIENTE 413-2019 – JUZGADO PENAL DE UTCUBAMBA. (2019). SENTENCIA DE CONCLUSION ANTICIPADA . UTCUBAMBA – BAGUA GRANDE: CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE AMAZONAS.

EXPEDIENTE N° 01538-2018-27-1308-JR-PE-01 – SALA PENAL PERMANENTE DE APELACION - SENTENCIA DE SEGUNDA INSTANCIA. (2018). Delito de Marcaje o Reglaje. Huaura: Corte Superior de Justicia de Huaura - Sala Penal de Apelaciones.

Fernández Carrasquilla, J. (2008). Derecho Penal Fundamental. Medellín: Temis LTDA.

Fidias, G. (2012). El Proyecto de Investigación . Venezuela : Episteme.

Garrido Montt, M. (1984). Etapas de ejecución del delito autoría y participación. Santiago de Chile: Jurista de Chile.

Hurtado Pozo, J. (2005). Manual de Derecho Penal Parte General. Lima: Grijley.

Maurach, R. (2011). Tratado del Derecho Penal, Tomo II. Buenos Aires: Ariel.

Núñez Pérez, F. V. (2012). El Acto Preparatorio del Delito de Marcaje. Lima: Gaceta Penal.

Olaechea Urquiza, J. (2000). El Principio de Legalidad. Lima: Gráfica Horizonte.

Paucar Chapa, M. (2013). Derecho Penal. Lima: Gaceta Jurídica.

Peña Cabrera Freyre, A. R. (2006). Derecho Penal Parte General. Teoría General del Delito. Lima: UNMSM.

Polaino Navarrete, M. (2010). Introducción al Derecho Penal. 2010: Grijley.

Prado Regis, L. (2010). Bien Jurídico Penal y Constitución. Lima: Ara.

Prado Saldarriaga, V. R. (2006). Criminalidad Organizada. Idemsa.

Reinhart Maurach. (2011). Tratado del Derecho Penal, Tomo II. España: Ediciones Ariel.

Romero Soto, L. E. (1993). Concurso Aparente de Leyes. Bogotá: Temis.

Rosas Yataco, J. (2012). Manual de Derecho Procesal Penal. Lima: Grijley.

Ruiz Rodríguez, L. R. (2014). La Estructura de la Teoría del Delito. Madrid: Civitas.

Sancinetti, M. (2005). Exigencias mínimas de la dogmática del hecho punible en la parte general de los códigos penales. Bogota: Universidad Externado de Colombia.

Velásquez Velásquez, F. (2009). Derecho Penal Parte General. Bogota: Comlibros.

Welzel, H. (1996). Derecho Penal Parte General. Buenos Aires: Roque Depalma.

al, Duff RA et (2007) The Trial on Trial

Stewart, H (2014) The Right to the Presumption of Innocence

RA, Duff. (2013) ¿Who should suppose who is innocent of what?

Ashworth, A (2006) Four threats to the Presumption of Innocence

Tomlin, P (2013) ¿Spreading the golden thread?

Moore, MS (1997) Put the Blame: a Theory of Criminal Law

Hirsch, Simester (2011)

ANEXOS

ANEXO 1: CUADRO DE OPERACIONALIZACION DE VARIABLES

Variables	Definición conceptual	Definición operacional	Dimensiones	Indicadores	Escala de Medición
V1 Vulneración al principio de lesividad	Se vulnera el principio de lesividad, y diversos principios de nuestro “Derecho Penal”; por lo que resulta ser una figura incompatible en lo que respecta a nuestro derecho penal clásico, por lo que resulta que se estaría aplicando un castigo adelantado a un hecho que no debería corresponder a un delito consumado o concreto que vulnere un bien jurídico que se encuentre protegido.	Es una Indebida tipificación en el código penal peruano”, por lo que se concluye que la aplicación de esta nueva política criminal, ha generado una desnaturalización de nuestro “Sistema Jurídico Penal” vulnerando entre uno de sus principios al de “Lesividad”,	Principio de Lesividad	Vulneración	Escala nominal
				Disminución de la pena	
				Desnaturalización del sistema jurídico penal	
			Derechos fundamentales	Presunción de Inocencia	
			Bien Jurídico	Bien Jurídico Protegido	

Variables	Definición conceptual	Definición operacional	Dimensiones	Indicadores	Escala de Medición
V2 Delito de Marcaje o Reglaje	delito de Marcaje o Reglaje en el artículo 317-A mediante Ley 29859 que fue modificado mediante la Ley 300076 el 19 del octavo mes del año 2013, que tipifica esta conducta sancionando al sujeto que realiza actos respecto a entregar cualquier tipo de información, acopio, vigilancia, seguimiento o colabora para la ejecución, usando teléfonos, vehículos y armas, hasta diferentes instrumentos que también son idóneos	De los delitos que señala taxativamente el tipo tales como homicidio, lesiones graves, hurto y robo, entre otros, imponiendo una pena de cárcel que no sea menos a los 03 y que tampoco sea mayor a los 06 años	Tipificación indebida	Estándar probatorio	Escala nominal
				El carácter fragmentario	
			Vulneración del principio de lesividad	Objetividad jurídica del delito	
			Bien Jurídico	Actos Preparatorios	

ANEXO 2: MATRIZ DE CONSISTENCIA

Titulo	Problema. General	Objetivo General y Específico	Hipótesis principal	Variable / indicadores	Diseño de Investigación	Método /Técnicas	Población / muestra
Vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, nuevo Chimbote 2019	¿Existe vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, nuevo Chimbote 2019?	<p>a) Determinar la Vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, nuevo Chimbote 2019</p> <p>OE1 Determinar en qué medida existe vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje.</p> <p>OE2 Analizar teorías en relación al delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019</p> <p>OE3 Analizar doctrina de la vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019.</p> <p>OE4 Analizar sentencias del tribunal constitucional que vulnera los derechos fundamentales en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019.</p> <p>OE5. Determinar el bien jurídico protegido en el delito de marcaje o reglaje.</p> <p>OE6 Proponer un proyecto de ley que precise la calificación y la pena en relación a la vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje.</p>	<p>H1 Existe Vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, nuevo Chimbote 2019</p> <p>H0 No existe Vulneración al principio de lesividad en el delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo, nuevo Chimbote 2019</p>	<p>Variable Independiente: Vulneración al principio de lesividad</p> <p>Variable dependiente delito de marcaje o reglaje como acto preparatorio del delito de robo</p> <p>Dimensiones</p> <p>Principio de Lesividad Derechos fundamentales Bien Jurídico</p> <p>Tipificación indebida Vulneración del principio de lesividad Bien Jurídico</p>	<p>siguiente diagrama:</p> <p>M: 10 Expedientes Penales del Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria Especializado en Delitos de Corrupciones de Funcionarios y Crimen Organizado de la Corte Superior de Justicia del Santa y la aplicación de "Entrevistas" a Jueces de los JUZGADO PENAL UNIPERSONAL DE LA PROVINCIA DEL SANTA O1: Observación de la variable "Delito Marcaje o Reglaje". O2: Observación de la variable "Vulneración al principio de lesividad" R: Correlación entre variables</p>	<p>METODO Descriptivo</p> <p>Técnicas Entrevista</p> <p>Ficha de Análisis Documental</p> <p>Recolección de información Fichas de resumen Entrevista</p> <p>El Enfoque es cualitativo, El Tipo de investigación será no experimental de corte transversal, nivel descriptivo y correlacional. El diseño</p>	<p>Población y Muestra Análisis de expedientes judiciales en relación al delito de marcaje o reglaje en el tercer Juzgado</p>

ANEXO 3: OFICIOS DE AUTORIZACIÓN DE APLICACIÓN DE INSTRUMENTOS DE ANALISIS Y ENTREVISTAS.

"Año del Bicentenario del Perú: 200 años de independencia"

Chimbote, 24 de junio del 2021

OFICIO N° 00060 -2021/EAD-UCV-CHIMBOTE.

SEÑOR COMANDANTE DE LA POLICÍA NACIONAL DEL PERÚ DEL DEPARTAMENTO DE INVESTIGACIÓN CRIMINAL DEL CHIMBOTE.
COMANDANTE P.N.P CARLOS GONZALES TRONCOS.

Presente. -

Asunto: SOLICITO AUTORIZACION Y FACILIDADES PARA APLICAR INSTRUMENTO DE ENTREVISTA.

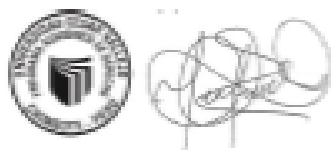
Es grato dirigirme para hacerle extensivo nuestro saludo institucional y a su vez solicitarle nos pueda brindar su AUTORIZACION y FACILIDADES necesarios a los alumnos de la Escuela Profesional de Derecho de la universidad "Cesar Vallejo", Aponte Ramos Heiser Jonathan y Rodríguez Vela Cristhian Arturo, quienes requieren el siguiente detalle.

- Aplicación de "Entrevista" a 05 efectivos policiales de este prestigioso departamento de Investigación Criminal de Chimbote.

Siendo que, ello resulta de importancia en la investigación que realizan los alumnos para su Tesis Titulada: *"Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del Delito de robo, Nuevo Chimbote 2019"*

Sin otro particular, agradezco por anticipado la atención que le brinde a la presente

Atentamente.



Mgtr. Natividad Teatino Mendoza
Coordinador del Programa Académico de
Derecho Filial Chimbote



“AÑO DEL BICENTENARIO DEL PERÚ: 200 AÑO DE INDEPENDENCIA”

Chimbote, 09 de junio del 2021

OFICIO N° 00045 -2021/EAD-UCV-CHIMBOTE.

SEÑOR PRESIDENTE DE LA CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DEL SANTA
Dr. CARLOS ALBERTO MAYA ESPINOZA

Presente. -

**Asunto: SOLICITO AUTORIZACION Y FACILIDADES
PARA APLICAR INSTRUMENTO DE
ENTREVISTA Y ANALISIS DE EXPEDIENTES
PENALES.**

Es grato dirigirme para hacerle extensivo nuestro saludo institucional y a su vez solicitarle nos pueda brindar su AUTORIZACION y FACILIDADES necesarios a los alumnos de la Escuela Profesional de Derecho de la universidad “Cesar Vallejo”, Aponte Ramos Heiser Jonathan y Rodríguez Vela Cristhian Arturo, quienes requieren el siguiente detalle.

- Aplicación de “Entrevistas” a los Jueces del JUZGADO PENAL UNIPERSONAL DE LA PROVINCIA DEL SANTA
- Analizar 10 Expedientes Penales del Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria Especializado en Delitos de Corrupciones de Funcionarios y Crimen Organizado de la Corte Superior de Justicia del Santa de la Sede del Nuevo Código Procesal Penal de Nuevo Chimbote

Siendo que, ello resulta de importancia en la investigación que realizan los alumnos para su Tesis Titulada: “Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del Delito de robo, Nuevo Chimbote 2019”

Sin otro particular, agradezco por anticipado la atención que le brinde a la presente

Atentamente.

Mgtr. Natividad Teatino Mendoza
Coordinador del Programa Académico de Derecho
Filial Chimbote

TITULO DE LA TESIS:

Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019

NOMBRE DEL INSTRUMENTO:

Cuestionario de Entrevista a los Magistrados de los Juzgados Penales Unipersonales de la Corte Superior de Justicia de la Sede del Nuevo Código Procesal Penal de Nuevo Chimbote

VARIABLES	DIMENSIONES	INDICADORES	ITEMS	Opción de respuesta				CRITERIOS DE EVALUACIÓN								OBSERVACIONES Y/O RECOMENDACIONES
				Deficiente (1)	Regular (2)	Bueno (3)	Muy bueno (4)	Relación entre la variable y dimensión		Relación entre la dimensión y el indicador		Relación entre el indicador y los ítems		Relación entre el ítem y la opción de respuesta		
								SI	NO	SI	NO	SI	NO	SI	NO	
Vulneración al principio de lesividad	Principio de lesividad	Vulneración	1. ¿Se vulnera el Principio en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Disminución de la pena	2. ¿En lo respecta a una aplicación adecuada de la figura del art 317A, es necesario que se disminuya la pena aplicada para que se considere solamente a los delitos que sean más graves?				X		X			X		X		
		Desnaturalización del sistema jurídico penal	3. ¿La aplicación de esta nueva política criminal sobre el delito de marcaje o reglaje, ha generado una desnaturalización de nuestro “Sistema Jurídico Penal” vulnerando entre uno de sus principios como el de lesividad?				X			x		X		X		
	Derechos Fundamentales	Presunción de inocencia	4. ¿Se vulnera los derechos fundamentales en virtud a la presunción de inocencia, con la reducción de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de las propias pruebas como exigencias?				X		X		X		X			
	Bien Jurídico	Actos preparatorios	5. ¿Los principios como el de fragmentariedad, lesividad y subsidiariedad, se encuentran vulneradas, con las figuras que fueron creadas a partir de la punibilización en cuestión a la conductas que se encuentran antes inocuas, como son los denominados Actos Preparatorios?				X		X		X		X			
	Tipificación indebida	Estándar probatorio	6. ¿el delito de marcaje o reglaje exige un estándar probatorio por encima del umbral intermedio, debido a la alta composición subjetiva que ostenta su tipo penal, lo cual generará que muchos casos sean acreditados o descartados previo procesamiento penal y mediante el respectivo test probatorio?				X		X		X		X			

Delito de Marcaje o Reglaje		El carácter fragmentario	7. ¿El carácter fragmentario implica que el Derecho penal debe intervenir frente a las conductas más lesivas y contra los bienes jurídicos de mayor importancia, cosa que no sucede en el reglaje o marcaje donde las conductas no guardan contenido lesivo grave?			X		X		X		X		X		
	Vulneración del principio de lesividad	Objetividad jurídica del delito	8. ¿La vulneración del principio de lesividad es una afectación al bien jurídico o objetividad jurídica del delito, lo cual se entiende como un sistema tradicional donde no existe delito sin resultado de un daño?			X		X		X		X		X		
	Principio de proporcionalidad	Admisibilidad de las pruebas	9. ¿Ud. cree que se vulnera el principio de Lesividad, y se estaría vulnerando derechos que fundamentales, como aquellos como el de Presunción de Inocencia, reduciéndose de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de las propias pruebas como exigencias?			X		X		X		X		X		
		Bienes jurídicos protegidos	10. ¿Ud. cree que la figura del delito de marcaje o reglaje resulta ser incompatible por que se estaría aplicando un castigo adelantado a hechos que no deberían corresponder a un delito que no ha sido consumado o concreto que se encuentre vulnerando bienes jurídicos que se encuentren protegidos?			X		X		X		X		X		



Nombres y Apellidos: Elizabeth Yolanda Flores De La Cruz

DNI: 40790144

Grado Académico: DOCTORA EN DERECHO Y CIENCIA POLITICA UNMSM

ANEXO 5: MATRIZ DE VALIDACIÓN POR JUICIO DE EXPERTO

TÍTULO DE LA TESIS:

Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019

NOMBRE DEL INSTRUMENTO:

Cuestionario del análisis de expedientes penales

VARIABLES	DIMENSIONES	INDICADORES	ITEMS	Opción de respuesta				CRITERIOS DE EVALUACIÓN								OBSERVACIONES Y/O RECOMENDACIONES
				Deficiente (1)	Regular (2)	Bueno (3)	Muy bueno (4)	Relación entre la variable y dimensión		Relación entre la dimensión y el indicador		Relación entre el indicador y los ítems		Relación entre el ítem y la opción de respuesta		
								SI	NO	SI	NO	SI	NO	SI	NO	
Vulneración al principio de lesividad	Consideraciones jurídicas	Identificación de los acusados	1. ¿Se aplicó la identificación de los acusados por el delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Circunstancias del objeto de acusación	2. ¿Se evidencia que se haya determinado las circunstancias del objeto de la acusación fiscal por el delito de robo?				X		X			X		X		
		Grado de participación	3. ¿Se identificó el grado de participación que se atribuye al acusado del delito Robo?				X		X			X		X		
Delito de Marcaje o Reglaje	Extremo resolutorio de la sentencia	Formulación de pretensiones	4. ¿Se identificó la Formulación de las pretensiones penales, civiles y las fiscales por el delito de robo?				X		X			X		X		
		Tipificación propuesta de los hechos	5. ¿Se logró evidenciar las pretensiones de la defensa del acusado por el delito de marcaje?				X		X			X		X		
		Reforma de la Pena	6. Se logró reforma la pena del delito de robo por el delito de marcaje en el extremo de la sentencia.				X		X			X		X		



Nombres y Apellidos: ELIZABETH YOLANDA FLORES DE LA CRUZ

DNI: 40790144

Grado Académico: DOCTORA EN DERECHO Y CIENCIA POLITICA-UNMSM

ANEXO 6: MATRIZ DE VALIDACIÓN POR JUICIO DE EXPERTO

TITULO DE LA TESIS:

Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019

NOMBRE DEL INSTRUMENTO:

Cuestionario de Entrevista a los Magistrados de los Juzgados Penales Unipersonales de la Corte Superior de Justicia de la Sede del Nuevo Código Procesal Penal de Nuevo Chimbote

VARIABLES	DIMENSIONES	INDICADORES	ITEMS	Opción de respuesta				CRITERIOS DE EVALUACIÓN								OBSERVACIONES Y/O RECOMENDACIONES
				Deficiente (1)	Regular (2)	Bueno (3)	Muy bueno (4)	Relación entre la variable y dimensión		Relación entre la dimensión y el indicador		Relación entre el indicador y los ítems		Relación entre el ítem y la opción de respuesta		
								SI	NO	SI	NO	SI	NO	SI	NO	
Vulneración al principio de lesividad	Principio de lesividad	Vulneración	1. ¿Se vulnera el Principio en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Disminución de la pena	2. ¿En lo respecta a una aplicación adecuada de la figura del art 317A, es necesario que se disminuya la pena aplicada para que se considere solamente a los delitos que sean más graves?				X		X		X		X			
		Desnaturalización del sistema jurídico penal	3. ¿La aplicación de esta nueva política criminal sobre el delito de marcaje o reglaje, ha generado una desnaturalización de nuestro "Sistema Jurídico Penal" vulnerando entre uno de sus principios como el de lesividad?				X		X		X		X			
	Derechos Fundamentales	Presunción de inocencia	4. ¿Se vulnera los derechos fundamentales en virtud a la presunción de inocencia, con la reducción de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de las propias pruebas como exigencias?				X		X		X		X			
	Bien Jurídico	Actos preparatorios	5. ¿Los principios como el de fragmentariedad, lesividad y subsidiariedad, se encuentran vulneradas, con las figuras que fueron creadas a partir de la punibilización en cuestión a la conductas que se encuentran antes inocuas, como son los denominados Actos Preparatorios?				X		X		X		X			
	Tipificación indebida	Estándar probatorio	6. ¿el delito de marcaje o reglaje exige un estándar probatorio por encima del umbral intermedio, debido a la alta composición subjetiva que ostenta su tipo penal, lo cual generará que muchos casos sean acreditados				X		X		X		X			

Delito de Marcaje o Reglaje			o descartados previo procesamiento penal y mediante el respectivo test probatorio?													
		El carácter fragmentario	7. ¿El carácter fragmentario implica que el Derecho penal debe intervenir frente a las conductas más lesivas y contra los bienes jurídicos de mayor importancia, cosa que no sucede en el reglaje o marcaje donde las conductas no guardan contenido lesivo grave?			X		X		X		X		X		
	Vulneración del principio de lesividad	Objetividad jurídica del delito	8. ¿La vulneración del principio de lesividad es una afectación al bien jurídico o objetividad jurídica del delito, lo cual se entiende como un sistema tradicional donde no existe delito sin resultado de un daño?			X		X		X		X		X		
	Principio de proporcionalidad	Admisibilidad de las pruebas	9. ¿Ud. cree que se vulnera el principio de Lesividad, y se estaría vulnerando derechos que fundamentales, como aquellos como el de Presunción de Inocencia, reduciéndose de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de las propias pruebas como exigencias?			X		X		X		X		X		
		Bienes jurídicos protegidos	10. ¿Ud. cree que la figura del delito de marcaje o reglaje resulta ser incompatible por que se estaría aplicando un castigo adelantado a hechos que no deberían corresponder a un delito que no ha sido consumado o concreto que se encuentre vulnerando bienes jurídicos que se encuentren protegidos?			X		X		X		X		X		



Mg. Fernando Emilio Rocca Luna Victoria
ABOGADO
C.P. CALL N° 4864

Nombres y Apellidos: Fernando Emilio Rocca Luna Victoria
DNI: 42796990
Grado Académico: Maestro de Derecho Constitucional y Administrativo

ANEXO 7: MATRIZ DE VALIDACIÓN POR JUICIO DE EXPERTO

TITULO DE LA TESIS:

Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019

NOMBRE DEL INSTRUMENTO:

Cuestionario del análisis de expedientes penales

VARIABLES	DIMENSIONES	INDICADORES	ITEMS	Opción de respuesta				CRITERIOS DE EVALUACIÓN								OBSERVACIONES Y/O RECOMENDACIONES
				Deficiente (1)	Regular (2)	Bueno (3)	Muy bueno (4)	Relación entre la variable y dimensión		Relación entre la dimensión y el indicador		Relación entre el indicador y los ítems		Relación entre el ítem y la opción de respuesta		
								SI	NO	SI	NO	SI	NO	SI	NO	
Vulneración al principio de lesividad	Consideraciones jurídicas	Identificación de los acusados	1. ¿Se aplicó la identificación de los acusados por el delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Circunstancias del objeto de acusación	2. ¿Se evidencia que se haya determinado las circunstancias del objeto de la acusación fiscal por el delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Grado de participación	3. ¿Se identificó el grado de participación que se atribuye al acusado del delito Robo?			X		X		X		X		X		
Delito de Marcaje o Reglaje	Extremo resolutorio de la sentencia	Formulación de pretensiones	4. ¿Se identificó la Formulación de las pretensiones penales, civiles y las fiscales por el delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Tipificación propuesta de los hechos	5. ¿Se logró evidenciar las pretensiones de la defensa del acusado por el delito de marcaje?			X		X		X		X		X		
		Reforma de la Pena	6. Se logró reforma la pena del delito de robo por el delito de marcaje en el extremo de la sentencia.			X		X		X		X		X		



Nombres y Apellidos: Fernando Emilio Rocca Luna Victoria

DNI: 42796990

Grado Académico: Maestro en Derecho Constitucional y Administrativo

ANEXO 8: MATRIZ DE VALIDACIÓN POR JUICIO DE EXPERTO

TITULO DE LA TESIS:

Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019

NOMBRE DEL INSTRUMENTO:

Cuestionario de Entrevista a los Magistrados de los Juzgados Penales Unipersonales de la Corte Superior de Justicia de la Sede del Nuevo Código Procesal Penal de Nuevo Chimbote

VARIABLES	DIMENSIONES	INDICADORES	ITEMS	Opción de respuesta				CRITERIOS DE EVALUACIÓN								OBSERVACIONES Y/O RECOMENDACIONES
				Deficiente (1)	Regular (2)	Bueno (3)	Muy bueno (4)	Relación entre la variable y dimensión		Relación entre la dimensión y el indicador		Relación entre el indicador y los ítems		Relación entre el ítem y la opción de respuesta		
								SI	NO	SI	NO	SI	NO	SI	NO	
Vulneración al principio de lesividad	Principio de lesividad	Vulneración	1. ¿Se vulnera el Principio en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Disminución de la pena	2. ¿En lo respecta a una aplicación adecuada de la figura del art 317A, es necesario que se disminuya la pena aplicada para que se considere solamente a los delitos que sean más graves?				X		X		X		X			
		Desnaturalización del sistema jurídico penal	3. ¿La aplicación de esta nueva política criminal sobre el delito de marcaje o reglaje, ha generado una desnaturalización de nuestro "Sistema Jurídico Penal" vulnerando entre uno de sus principios como el de lesividad?				X		X		X		X			
	Derechos Fundamentales	Presunción de inocencia	4. ¿Se vulnera los derechos fundamentales en virtud a la presunción de inocencia, con la reducción de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de las propias pruebas como exigencias?				X		X		X		X			
	Bien Jurídico	Actos preparatorios	5. ¿Los principios como el de fragmentariedad, lesividad y subsidiariedad, se encuentran vulneradas, con las figuras que fueron creadas a partir de la punibilización en cuestión a la conductas que se encuentran antes inocuas, como son los denominados Actos Preparatorios?				X		X		X		X			
	Tipificación indebida	Estándar probatorio	6. ¿el delito de marcaje o reglaje exige un estándar probatorio por encima del umbral intermedio, debido a la alta composición subjetiva que ostenta su tipo penal, lo cual				X		X		X		X		X	

Delito de Marcaje o Reglaje			generará que muchos casos sean acreditados o descartados previo procesamiento penal y mediante el respectivo test probatorio?													
		El carácter fragmentario	7. ¿El carácter fragmentario implica que el Derecho penal debe intervenir frente a las conductas más lesivas y contra los bienes jurídicos de mayor importancia, cosa que no sucede en el reglaje o marcaje donde las conductas no guardan contenido lesivo grave?			X		X		X		X		X		
	Vulneración del principio de lesividad	Objetividad jurídica del delito	8. ¿La vulneración del principio de lesividad es una afectación al bien jurídico o objetividad jurídica del delito, lo cual se entiende como un sistema tradicional donde no existe delito sin resultado de un daño?			X		X		X		X		X		
	Principio de proporcionalidad	Admisibilidad de las pruebas	9. ¿Ud. cree que se vulnera el principio de Lesividad, y se estaría vulnerando derechos que fundamentales, como aquellos como el de Presunción de Inocencia, reduciéndose de forma muy considerable la licitud y la propia admisibilidad de las propias pruebas como exigencias?			X		X		X		X		X		
		Bienes jurídicos protegidos	10. ¿Ud. cree que la figura del delito de marcaje o reglaje resulta ser incompatible por que se estaría aplicando un castigo adelantado a hechos que no deberían corresponder a un delito que no ha sido consumado o concreto que se encuentre vulnerando bienes jurídicos que se encuentren protegidos?			X		X		X		X		X		


Walter J. Linares Cotrina
ABOGADO
Reg. C.A.L.L. 2018

Nombres y Apellidos: Walter John Linares Cotrina

DNI: 19322261

Grado Académico: Maestro en Derecho Penal y Procesal Penal

ANEXO 9: MATRIZ DE VALIDACIÓN POR JUICIO DE EXPERTO

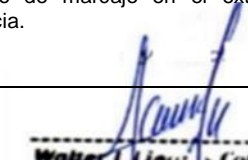
TÍTULO DE LA TESIS:

Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019

NOMBRE DEL INSTRUMENTO:

Cuestionario del análisis de expedientes penales

VARIABLES	DIMENSIONES	INDICADORES	ITEMS	Opción de respuesta				CRITERIOS DE EVALUACIÓN								OBSERVACIONES Y/O RECOMENDACIONES
				Deficiente (1)	Regular (2)	Bueno (3)	Muy bueno (4)	Relación entre la variable y dimensión		Relación entre la dimensión y el indicador		Relación entre el indicador y los ítems		Relación entre el ítem y la opción de respuesta		
								SI	NO	SI	NO	SI	NO	SI	NO	
Vulneración al principio de lesividad	Consideraciones jurídicas	Identificación de los acusados	1. ¿Se aplicó la identificación de los acusados por el delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Circunstancias del objeto de acusación	2. ¿Se evidencia que se haya determinado las circunstancias del objeto de la acusación fiscal por el delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Grado de participación	3. ¿Se identificó el grado de participación que se atribuye al acusado del delito Robo?			X		X		X		X		X		
Delito de Marcaje o Reglaje	Extremo resolutorio de la sentencia	Formulación de pretensiones	4. ¿Se identificó la Formulación de las pretensiones penales, civiles y las fiscales por el delito de robo?			X		X		X		X		X		
		Tipificación propuesta de los hechos	5. ¿Se logró evidenciar las pretensiones de la defensa del acusado por el delito de marcaje?			X				X		X		X		
		Reforma de la Pena	6. Se logró reforma la pena del delito de robo por el delito de marcaje en el extremo de la sentencia.			X				X		X		X		


Walter J. Linares Cotrina
 ABOGADO
 REG. C.A.L.L. 2018

Nombres y Apellidos: Walter John Linares Cotrina

DNI: 19322261

Grado Académico: Maestro en Derecho Penal y Procesal Penal

ANEXO 10: ANALISIS SENTENCIAS DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL QUE VULNERA LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL DELITO DE MARCAJE O REGLAJE COMO ACTO PREPARATORIO DEL DELITO DE ROBO, NUEVO CHIMBOTE 2019.

I.- EXPEDIENTE 413-2019 – JUZGADO PENAL DE UTCUBAMBA – BAGUA GRANDE - DELITO MARCAJE. **(EXPEDIENTE 413-2019 – JUZGADO PENAL DE UTCUBAMBA, 2019)**

Análisis de los Hechos materia de acusación fiscal:

- Los hechos contenidos en la acusación fiscal, base del presente enjuiciamiento a la letra dicen: Se le atribuyen a las personas de Christian Randy García y Melani Lopes Pilco, haber planificado el apoderamiento de cuarenta y seis mil (S/.46.000.00) soles de propiedad de la Empresa Individual de Responsabilidad Limitada (E.I.R.L.) denominada Farmacia Chuquichaca, ubicada en el Jirón Grau N° 545 Distrito y Provincia de Chachapoyas, Región Amazonas, la cual se encuentra representada por su gerente Deissy Rosaura Tuesta Mori, habiendo consumado tal hecho con fecha 04 de julio del año 2019 a las 15:35 horas aproximadamente.
- Para ello, Melani Lopes Pilco en su condición de trabajadora y responsable de la recaudación de dinero producto de las operaciones bancarias de las dos (02) cajas de agentes BCP que funcionan en dicha farmacia, con fecha 04.07.2019 se encargó de juntar (acopiar) el dinero de las dos cajas haciendo un total de S/. 46.000.00 y a su vez se encargó de poner en conocimiento de su co-imputado Christian Randy García Sánchez en el momento que Jessica Janeth Rodríguez Peña –personal de dicha farmacia trasladaría la cantidad de dinero antes mencionado a la agencia del Banco de Crédito del Perú ubicado en el Jirón Triunfo cuadra 04 (ref. frente al parque de Burgos), distrito y provincia de Chachapoyas, departamento de Amazonas, para que pueda interceptarla y arrebatarle el dinero que trasladaba.

- Así entonces, Christian Randy García Sánchez, con fecha 04.07.2019 aproximadamente a las 15:35 horas, a la altura de la vereda de la plaza Burgos (Jr. Hermosura, referencia Restaurant Real Cecina) interceptó a Yéssica Janeth Rodríguez Peña, la sujetó con el brazo izquierdo por el cuello (“cogoteó”) y con la mano derecha la amenazó con un arma de fuego (pistola) apuntándola a la altura de la costilla lado derecho y la hizo avanzar caminando hasta la mitad de la cuadra 05 del Jirón Triunfo donde le arrebató (cartera) de color crema oscuro con tapa color plomo/plata, conteniendo en su interior la suma de S/. 46,000.00 soles (producto de las operaciones bancarias obtenidas de los 2 agentes BCP que funcionan en la Farmacia Chuquichaca EIRL) y un equipo celular marca HTC, y al ver que circulaban dos efectivos en una motocicleta, abrió fuego contra ellos, para luego huir del lugar por el Jr. Hermosura a bordo de una moto lineal de color azul, sin placa de rodaje, con destino a la habitación de su enamorada Sandy Tananta Apagueño ubicada en el Jr. Prolongación Tres esquinas N° 892-895 – Chachapoyas, le entregó la suma de mil seiscientos soles, dejó instrumentos y objetos del delito, llamó a la empresa Turismo Selva desde el celular de su enamorada, reservó un asiento y luego viajó huyendo de la ciudad de Chachapoyas.
- Precisa el Representante del Ministerio Público, como **circunstancias precedentes:** **(a)** que Melani Lopes Pilco, trabajaba en la Farmacia Chuquichaca EIRL desde el 24.04.2019, en el horario de 08:00 am a 01:00 pm y de 03:00 pm a 08:00 pm, y se desempeñaba como cajera de los dos agentes del BCP. **(b)** Christian Randy García Sánchez, ex pareja de Melani Lopes Pilco, aproximadamente un mes antes del 04.07.2019, conociendo que Melani trabajaba en la farmacia Chuquichaca, donde funcionan dos agentes del BCP, le preguntó cuánto era el monto de dinero que depositaba y cuantas personas trabajaban en la farmacia, ante lo cual, ella le indicó los montos de las operaciones de los agentes. **(c)**

- Luego aproximadamente quince días antes del 04.07.2019, Christian Randy García Sánchez, encontrándose en la habitación de su expareja Melani Lopes Pilco, ubicada en el Jirón Libertad N° 109 – Chachapoyas, le indicó a Melani que asaltaría la Farmacia Chuquichaca, **a lo que Melani le preguntó cómo lo haría**, momentos en que **Christian Randy le respondió que ya sabía cómo lo haría y que ella solo se encargaría de enviar el dinero y avisarle por intermedio de su prima Gloria Angélica Guayamiz Villegas**, y que tenía que reunir la suma de S/. 50,000.00 soles para el día jueves 04.07.2019 en horas de la mañana, instantes que sacó de su cintura un arma de fuego (pistola). Luego de unos días Melani le indicó a Christian que llenaría la caja, en cuyo caso este último le dijo que debería llenar cincuenta mil (S/. 50,000.00) soles, a lo que Melani le respondió que haría lo posible, acordando así que sería para el día jueves 04.07.2019. **(d)** Melani Lopes Pilco, el día jueves 04.07.2019, ingresó a trabajar a la farmacia a las 08:00 horas, juntó y contó el dinero de las dos cajas de agentes BCP que funcionaban en dicha farmacia, los cuáles ascendían al monto de S/. 46,000.00 soles, seguidamente Melani llamó por teléfono a Jessica Janeth Rodríguez Peña, pidiéndole que se acerque a la farmacia a fin de que lleve y deposite dicho dinero en la agencia del Banco de Crédito del Perú ubicado en el jirón Triunfo cuadra 04 – Chachapoyas, la misma que al cabo de treinta minutos aproximadamente llegó a la farmacia, empero Melani Lopes Pilco le dijo que mejor no, que mejor vaya en la tarde porque tenía que realizar más operaciones seguidamente Melani le envió un mensaje de WhatsApp a su prima Gloria Angélica Guayamis Villegas diciéndole que no iba a mandar a depositar el dinero al BCP a Janeth. **(e)** Luego, al promediar la una de la tarde del 04.07.2019, Melani salió de la farmacia y vio a Christian Randy que se encontraba en la plaza de armas, frente a la farmacia Chuquichaca, y juntos abordaron un taxi y se dirigieron a la habitación de Melani, momentos en que Melani le indicó a Christian que no había enviado a depositar el dinero porque Janeth estaba con su bebida, luego fueron a almorzar, momentos en que Melani le indicó a Christian que iba a enviar el dinero con Janeth en el transcurso de las tres de la tarde.

Como circunstancias concomitantes, el Representante del Ministerio Público, en lo concerniente a Melani Lopes Pilco, indica lo siguiente: **(a)** Melani Lopes Pilco, el día jueves 04.07.2019, retornó a su trabajo (Farmacia) a las 15:00 horas; minutos después llegó a la farmacia Yessica Janeth Rodríguez Peña (conocida como “Jane”), momentos en que Melani le entregó la suma de S/. 16,000.00 soles del agente BCP – caja chica y S/. 30.000.00 soles del agente BCP – caja grande, para que lo cuente, haciendo un total de S/. 46,000.00 soles y luego le proporcionó los números de las cajas.

Luego de ello el sustento factico del Ministerio Público, discurre desde el momento en que la tal “Janet”, cuenta el dinero y lo guarda junto a su teléfono celular en una cartera que le había prestado Odali Yalta Micha, y partió por el Jirón Amazonas hasta llegar a la Plaza Burgos, con dirección a las instalaciones del banco de Crédito del Perú, siendo asaltada en este propósito por el hoy reo contumaz Christian Randy García Sánchez. **En todo lo demás, no se vuelve a mencionar a la hoy enjuiciada Melani Lopes Pilco.**

Grado de participación que se atribuye a la acusada Melani Lopes Pilco; A la acusada Melani Lopes Pilco, se le atribuye tener la calidad de **cómplice primario**, del delito contra el patrimonio en la modalidad de ROBO AGRAVADO.

Tipificación propuesta a los hechos descritos.

Los hechos anteriormente expuestos a decir del Representante del Ministerio Público, constituyen delito de robo agravado, Art. 188 del Código Penal, con las agravantes previstas en los numerales 3 y 4 del primer párrafo del Art. 189 del mismo código.

Pena solicitada para la acusada Melani Lopes Pilco:

- Según la acusación fiscal para la acusada Melani Lopes Pilco, se solicita la imposición de **NUEVE AÑOS DE PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD**.
- Explica el Representante del Ministerio Público, que parte del extremo mínimo del tercio inferior para el delito de robo agravado, esto es, doce años, por la carencia de antecedentes penales de la acusada, **a lo que adicionalmente se le hace un descuento de un cuarto (así aparece redacto en la acusación) por confesión sincera de conformidad con el Artículo 160 del Código Procesal Penal**. Explica en este apartado que, gracias al reconocimiento de hechos de la acusada desde el mismo momento de su intervención, es que ha sido posible esclarecer los hechos. Razón por la cual solicita tomar en cuenta esta última circunstancia para los efectos de ley.

Posición del Actor Civil:

- El abogado del actor civil sostiene que, como consecuencia de los presentes hechos, se le ha ocasionado un grave perjuicio a su defendida, por lo que solicita la suma de cien mil soles, por concepto de reparación civil.

Posición de la Defensa y de la acusada Melani Lopes Pilco ante la acusación fiscal:

- El abogado defensor de la acusada indicó que actuaran de manera responsable, esto es, no van a negar los hechos, manifestando su intención de aceptar los hechos propuestos en la acusación fiscal, sin embargo reparan sobre la pena propuesta por el Representante del Ministerio Público, y la reparación civil solicitada por el actor civil, pues a su entender los hechos descritos en la acusación, oralizados en el plenario del Juicio Oral, no constituyen delito de robo agravado, sino un típico caso de “marcaje” conforme al Artículo 317-A del Código Penal.

- La acusada Melani Lopes Pilco por su lado, luego de darse lectura de sus derechos, y de preguntársele cómo se declara sobre los hechos imputados por el Ministerio Público, indicó que acepta los hechos, esto es haber acopiado información y habérselos proporcionado después a su coencausado, pero rechaza que ha participado en el robo. En sustancia rechaza la calificación jurídica que se le da al mismo.
- A saber: el delito de marcaje conforme al supuesto de hecho Contenido en el Art. 317-A del Código penal, indica “*Será reprimido Con pena privativa de libertad no menor de tres ni mayor de seis años el que para cometer o facilitar la comisión de cualquiera de los delitos previstos en los artículos 106, 107, 108, 108-A, 121, 152, 153, 170, 171, 172, 173, 173-A, 175, 176, 176-A, 177, 185, 186, 188, 189 o 200 del Código Penal, acopia o entrega información, realiza vigilancia o seguimiento, o colabora en la ejecución de tales conductas mediante el uso de armas, vehículos, teléfonos u otros instrumentos idóneos*”.

La redacción del legislador respecto al delito de marcaje, es clara: “*aquel que para cometer o facilitar la comisión del delito de robo, acopia o entrega información...*”. Si ello es así, acaso no nos encontramos ante los mismos fundamentos que en concreto se imputan a doña Melani Lopes Pilco.

. **Veamos:** en el segundo párrafo del folio 05 del presente cuaderno de debates, la acusación fiscal alcanza a anotar “*Melani Lopes Pilco en su condición de trabajadora y responsable de la recaudación... se encargó de juntar (acopiar) el dinero de las dos cajas y a su vez se encargó de poner en conocimiento de su co-imputado... el momento en que Jessica Janeth... trasladaría la cantidad de dinero al banco de Crédito del Perú... para que pueda interceptarla y arrebatarle el dinero que trasladaba*”.

¿Qué hizo Melani Lopes Pilco, según la acusación?

- Acaso no ha sido acopiar dinero, y dar información, para que la responsable de llevar y depositar el dinero en el banco sea asaltada.
- Aclaremos todo esto con un ejemplo, **el cajero de banco**, que aprovechándose de esa condición de “cajero” informa a una banda de asaltantes apostada en las afueras de la referida entidad bancaria, del momento exacto y de las características de una persona que está saliendo luego de realizar una importante operación para que la asalten y le roben todo el dinero que lleva consigo, **no es acaso un típico caso de marcaje, y constituye un hecho independiente del que posteriormente van a realizar los asaltantes**. La respuesta es sí. Es un caso de marcaje, de ahí a que la redacción del acotado Artículo 317-A es claro, y no da lugar a dudas. Todo aquel que proporciona información, para que se cometa o facilitar el delito de robo, incurre en delito de marcaje, independientemente de que el robo mismo se llegue a cometer o no.
- Como quiera que sea, precisamente esto último es lo que, según la fiscalía, ha realizado la acusada Melani Lopes Pilco, ha brindado información para cometerse un asalto. Por esta razón corresponde reconducir la calificación jurídica propuesta por el Ministerio Público, al que legítimamente le corresponde a los hechos aceptados por esta acusada, esto es, del delito de robo agravado en grado de complicidad primaria, al delito de marcaje previsto en segundo párrafo numeral 2do. del Artículo 317-A del Código Penal, pues en el presente caso, es patente que la información obtenida por la acusada, ha sido posible, como a consecuencia de la relación laboral que mantenía con la parte agraviada del delito de robo, esto es, la farmacia Chuquichaca.
- La consecuencia inmediata de la reconducción jurídica de los hechos, es que al menos en lo que respecta a los hechos imputados a la acusada Melani Lopes Pilco, la parte agraviada ya no puede seguir siéndolo la farmacia Chuquichaca, sino el Estado Peruano, ello se extrae de la misma ubicación del acotado delito (Art. 317-A del Código Penal) **delitos contra la paz pública**, en el que la parte agraviada solo puede ser el Estado, al verse afectado precisamente la paz pública y ya no el patrimonio.

- Habiendo quedado en claro que los hechos aceptados por la acusada Melani Lopes Pilco, constituyen delito de marcaje, en su modalidad agravada (segundo párrafo numeral 2do. del Artículo 317-A del Código Penal) corresponde indicar que el marco abstracto de pena que corresponde al presente caso va desde los seis años en su extremo mínimo, y los diez años como extremo máximo.
- El Ministerio Público en este extremo ha sido claro en señalar, que, conforme a los hechos aceptados por la parte agraviada, la pena a imponérsele debe empezar a computarse sobre el extremo mínimo del primer tercio. Aplicando esa misma lógica a los presentes eventos se tienen que el extremo mínimo del primer tercio para el delito que le corresponde asumir a Melani Lopes Pilco (marcaje Art. 317-A del C.P.) es seis años.

PARTE RESOLUTIVA

EXTREMO RESOLUTIVO DE LA SENTENCIA

Por los fundamentos expuestos, valorando las pruebas y juzgando los hechos según la sana crítica, en especial conforme a los principios de la lógica, y en aplicación de los artículos IV del Título Preliminar, 12, 23, 29, 41, 45, 45 A, 46, 93, 317-A del Código Penal; artículos 393 a 397, 399 y 500.1, del Código Procesal Penal y demás dispositivos legales invocados, los señores Jueces del Juzgado Penal Colegiado Supraprovincial de Utcubamba, administrando justicia a nombre de la Nación, **FALLA** por unanimidad:

- A. ABSOLVIENDO:** a la acusada **MELANI LOPES PILCO**, como presunta cómplice primaria del delito de ROBO AGRAVADO, en agravio de la Farmacia Chuquichaca. DISPONIÉNDOSE LA ANULACIÓN DE TODO REGISTRO JUDICIAL O POLICIAL GENERADO POR LA PRESENTE CAUSA.

B. CONDENANDO a la acusada **MELANI LOPES PILCO** como AUTOR del delito Contra la Tranquilidad Pública, en su modalidad de **MARCAJE O REGLAJE** en su tipo agravado, previsto y sancionado en el Artículo 317-A del Código Penal, segundo párrafo numeral 2do. en agravio del Estado Peruano. Y como tal se le impone la siguiente sanción: **TRES AÑOS, CINCO MESES Y CINCO DÍAS, CON EL CARÁCTER DE SUSPENDIDA** por el plazo de **TRES AÑOS** con la condición de que cumpla las **REGLAS DE CONDUCTA** que establece los numerales 2, 3, 4 y 5 del Artículo 58° del Código Penal. Esto es: **(1)**. Prohibición de frecuentar determinados lugares; en el presente caso se le prohíbe a la acusada concurrir a lugares de dudosa reputación, incluso de ingresar a un centro de reclusión o detención a lo largo de todo el territorio nacional. **(2)** Prohibición de ausentarse del lugar donde reside sin autorización del juez, esto es, abandonar la Provincia de Chachapoyas; **(3)** Comparecer mensualmente al juzgado, personal y obligatoriamente, para informar y justificar sus actividades; **(4)** Reparar los daños ocasionados por el delito o cumplir con su pago fraccionado, salvo cuando demuestre que está en imposibilidad de hacerlo; **(5)** Prohibición de poseer objetos susceptibles de facilitar la realización de otro delito; en el presente caso, se le prohíbe realizar toda actividad relacionado con el manejo de cajas registradoras, o de recaudación de dineros, así como reunión con persona sujeta a condena por delito contra el patrimonio, drogas, tenencia ilegal de armas de fuego, y delitos contra el cuerpo a la salud. **Todo ello bajo apercibimiento de aplicarse el Artículo 59° del Código Penal, esto es, revocar la suspensión de la pena y convertirla en efectiva.**

C. Asimismo, se impone como **MONTO DE REPARACIÓN CIVIL** la **SUMA DE OCHO MIL SOLES** a favor del Estado Peruano que la acusada **MELANI LOPES PILCO**, deberá acudir a favor del Estado Peruano durante el plazo de **UN AÑO** contados a partir de la ejecución de la presente sentencia. Todo ello bajo apercibimiento de aplicarse el apercibimiento del Artículo 59° del Código Penal, esto es, **revocar la suspensión de la pena y convertirla en efectiva. CONFORME A LAS REGLAS EXPUESTAS EN EL CONSIDERANDO 58 DE LA PRESENTE SENTENCIA. (EXPEDIENTE 413-2019 – JUZGADO PENAL DE UTCUBAMBA, 2019)**

II.- EXPEDIENTE N° 01538-2018-27-1308-JR-PE-01 – SALA PENAL PERMANENTE DE APELACION - Sede Central – DELITO MARCAJE O REGLAJE (EXPEDIENTE N° 01538-2018-27-1308-JR-PE-01 – SALA PENAL PERMANENTE DE APELACION - SENTENCIA DE SEGUNDA INSTANCIA, 2018)

Imputación del Ministerio Público:

- El Ministerio Público atribuye la responsabilidad penal de los acusado Diego Armando Espinoza Yoclla por el delito de tenencia ilegal de armas en concurso ideal con el delito de Marcaje y contra Paul Digno Melosish Avilés y Anthony Smith Uculmana por la comisión del delito de Marcaje; y ello debido que el 11 de Agosto del 2018, siendo las 19:10 horas aproximadamente, en circunstancias que los efectivos policiales de la comisaria de Huaura, se encontraban realizando patrullaje motorizado recibió una llamada telefónica de una persona de nombre Jorge señalando que en la plaza de la urbanización de los Pinos – Huaura, un grupo de 5 personas se encontraban reunidos portando armas de fuego, por lo que se dirigieron a dicho lugar. Indicó que al llegar encontraron a dichas personas reunidas al costado de una banca y seguidamente los intervinieron, siendo identificados como Diego Armando Espinoza Yoclla, Enrique Alfredo Valenzuela Gamarra (sentenciado), Paul Digno Melosish Avilés, Anthony Smith Uculmana y Jorge Lorenzo Chempen Cerna (sentenciado). Siendo que al realizar el registro personal de Diego Armando Espinoza Yoclla, se le halló en la cintura un canguro de lana color negro con gris, con el logotipo de la marca Adidas, conteniendo en su interior un revolver marca JAGUAR número de serie 242439, industria argentina, serial número Cal 38SPL de fierro color negro con cachá de baquelita, con cinco proyectiles de marcas diferentes sin percutar, sin encontrarse autorizado. Mientras que, al sentenciado Enrique Alfredo Valenzuela Gamarra, en el hombro al lado derecho le encontró en posesión de una cartuchera de guitarra de color negro conteniendo una escopeta lanza balines abastecida, con un balín de metal, de material de madera y fierro, cuatro proyectiles de diferentes calibres sin percutar, dos pasamontañas de lana de color negro, dos pares de guantes quirúrgicos de

látex, un croquis con la descripción de agente punto (BCP), ubicado en la Av. Las Malvinas, 4 proyectiles d diferentes calibres sin percutar, una celular marca Nokia, una réplica de arma de fuego modelo Pietro Beretta con inscripciones PIETRO BERETTA, color negro de material de Baquelita. Asimismo, a sus coacusados Paul Digno Melosish Avilés, se le encontró en la cintura, lado derecho sujetado por su pantalón, en posesión de un arma de fuego (replica) de revolver de material de Baquelita, color plateado con empuñadora de color negro, modelo PYTHON 357/357, MAGNUMCTG CON DESCRIPCION COLITSTFAMPPECOHARTRORD CONN. USA; mientras que a la persona de Anthony Smith Uculmana se le encontró a la altura de la cintura la lado derecho sostenido por su correa una réplica de arma de fuego de material de Baquelita, color plateado con empuñadora de color negro forrado con cinta aislante de color negro, modelo Prieto Beretta; mientras que al sentenciado Jorge Lorenzo Chempen Cerna se le encontró también en la cintura, al lado derecho en posesión de una réplica de arma de fuego modelo prieto Beretta de color negro, sin inscripciones ni logotipos, siendo trasladados a la comisaria de Huaura, para el esclarecimiento del hecho.

Calificación Jurídica y Reparación Civil solicitada:

- Tipificación penal: El Ministerio Público tipifica los hechos a los acusados Paúl Digno Melosich Avilés y Anthony Smith Uculmana son presuntos autores del delito previsto en el artículo 317°-A del Código Penal; y el acusado Diego Armando Espinoza Yoclla es presunto autor de los delitos previstos en los artículos 279°-G y 317°-A respectivamente en concurso ideal.

Pena y Reparación civil solicitada:

- El Representante del Ministerio Público solicita para los acusados Paúl Digno Melosich Avilés y Anthony Smith Uculmana la pena de TRES AÑOS Y SEIS MESES DE PRIVATIVA DE LIBERTAD; y el acusado Diego Armando Espinoza Yoclla la pena de DIEZ AÑOS Y SEIS MESES DE PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD; y como reparación civil la suma de TRES MIL NUEVOS SOLES que deberán pagar de manera solidaria los acusados Melosich Avilés y Uculmana a favor del Estado agraviado; y la suma de CUATRO MIL SOLES que deberá pagar el acusado Espinoza Yoclla a favor del Estado agraviado.

Pretensión de los sujetos procesales intervinientes en el juicio oral de segunda instancia:

- **El Representante del Ministerio Público realiza sus alegatos de Apertura y cierre respecto a su recurso de apelación**, señalando que el Juez no ha tomado en cuenta que el delito de Tenencia se acredita con la mera tenencia, al ser un delito de propia mano, el arma de fuego estaba disponible para cometer el delito de robo agravado, por lo que no existe el concurso aparente de Leyes, considera que la resolución recurrida vulnera el derecho a la garantía procesal.
- El Abogado defensor del sentenciado realiza sus alegatos de Apertura y cierre respecto al recurso de apelación del Ministerio Público, señalando que durante el plenario no se llegó a mostrar la operatividad del arma, en su defecto no se demostró en el plenario el arma encontrada aparentemente a su patrocinado, por principio de transcendencia, como se podría sentenciar a su patrocinado por tenencia ilegal de armas si no se ha demostrado la operatividad de la misma, hay falencia para determinar lo señalado por el Señor Fiscal; respecto a si se podría condenar a una persona por marcaje y luego por tenencia de armas, nos adherimos a lo señalado por el Juez de primera instancia, la interpretación que se debe hacer es a favor de su

patrocinado, solicita que se declare infundado el pedido del Ministerio Público; respecto a su recurso de apelación; la sentencia no desarrolla de qué forma acopió la información, cuando otra persona dijo que ya había sido, la intervención que se realiza fue llevada a cabo el día once de agosto del 2018 y el día anterior diez de agosto, su patrocinado se encontraba trabajando en obras de carpintería, y la testigo ha referido que en ningún momento llegó a conversar con nadie, el Juez de primera instancia no ha explicado las razones por la que desestima la declaración de testigo de su patrocinado, limitándose a referir que solo sería actos de defensa de su patrocinado; esa declaración es importante porque pretende acreditar que su patrocinado haya estado realizando alguna coordinación previa, a su vez se debe entender que su patrocinado ha negado la tenencia ilegal del arma, el Juez de primera instancia en el desarrollo de la sentencia solo desarrollo ubicado los hechos dentro de acopio de información, sin embargo, no desarrolla completamente cuales serían los hechos cometidos por su patrocinado para subsumirlo dentro del verbo rector acopio de información, las personas que han concurrido al plenario no han referido que su patrocinado haya estado haciendo acopio de información, solicita se absuelva a su patrocinado.

- El Representante del Ministerio Publico, realiza sus alegatos de Apertura y cierre respecto al recurso de apelación del sentenciado apelante, señalando los hechos materia de imputación, uno de los imputados señaló que se encontraban en el lugar para robar y que se habían puesto de acuerdo todos, entonces más la declaración de dicho imputado, más los materiales encontrados constituyen conjunto de elementos probatorios de lo cual se puede desprender que iban a robar, la Fiscalía sostiene que ha habido un acopio de información porque iban a robar, consideramos que sí se ha acreditado la responsabilidad del imputado y comisión del hecho, solicita se confirme la sentencia..

El recurrente Jimmy Joseht Yabar Minaya, fiscal provincial del tercer despacho de investigación de la Fiscalía Provincial Penal Corporativa de Huaura, al fundamentar su recurso alegó:

- a) Que, en el presente caso el juzgado absolvió al procesado Diego Armando Espinoza Yoclla, de la acusación por el delito de tenencia ilegal de armas de fuego, argumentando erróneamente que existe un concurso aparente entre el delito de tenencia ilegal de armas de fuego y Marcaje, pues el segundo delito absorbió al primero (aplicando el principio de consunción) sobre un mismo hecho, aplicando indebidamente el principio de Ne Bis Ídem, pues no concurre la triple identidad.
- b) Que respecto a la identidad de persecución o de fundamento, no concurre en el presente caso, por cuanto el fundamento de la persecución está dirigido contra Diego Armando Espinoza Yoclla, está referido por distintos bienes jurídicos.
- c) Que no se verifica la concurrencia de todos y cada uno de las exigencias requeridas para la materialización del principio de (Ne Bis Ídem), por lo que no existe la prohibición de sancionar más de una vez a una misma persona y hecho, pues el fundamento (bien jurídico de los delitos de tenencia ilegal de Armas y Marcaje), son distintos.
- d) Que el juzgador no ha tomado en cuenta que el delito de tenencia ilegal de armas, se configura con la mera tenencia efectiva del arma, que permita actos concretos de disponibilidad inmediata por el sujeto agente.
- e) Que el Ministerio Público considera no existe un concurso aparente de tipos penales, máxime si el juzgado no indico que reglas (“especialidad”, consunción” o “subsidiaridad”) utilizo para determinar con certeza el supuesto concurso aparente.
- f) Que la resolución recurrida trasgrede el derecho al debido proceso formal, por afectación concreta a la garantía de la debida motivación y a la defensa procesal.

- g) Que el juzgado declaro no ha lugar la lectura de los informes, aduciendo erróneamente que el Ministerio Publico debía conocer por qué el perito no concurrió, exigencia que no tiene amparo legal, cuando ya escapaba de la voluntad del Ministerio Publico, al cumplir no tan solo con notificar al perito, sino lograr su concurrencia en anteriores sesiones.

El recurrente Diego Armando Espinoza Yoclla, al fundamentar su recurso alego:

- a) Que si bien el A-quo, ha hecho un supuesto análisis y concordancia de la prueba valorada entre sí, sin embargo, ha efectuado una motivación aparente respecto a las razones de la comisión del delito de marcaje o reglaje.
- b) Que se debe tener en cuenta, que los sentenciados por conclusión anticipada, y que habrían servido para fundamentar la sentencia en contra del apelante, tampoco han hecho mención de qué forma habría cometido el acopio de información a fin de facilitar la comisión del delito de marcaje o reglaje.
- c) Que el juez de primera instancia resta valor, a las declaraciones del testigo Rosa Hermelinda Changada Sánchez, aduciendo que solo se trata de una forma de evadir su responsabilidad, quien ha referido que el día de ocurrida la intervención el apelante se encontraba realizando trabajos de carpintería en su domicilio, declaración que con la cual se desvanecería cualquier tipo de coordinación previa que se pretendía atribuir al apelante.
- d) Que los efectivos policiales tan solo han podido aportar datos luego de la intervención efectuada el día 11 de agosto del 2018, por lo que no podría aportar información alguna que permita acreditar el acopio de información por parte del apelante.

- e) Que por lo señalado el de primera instancia, tendríamos que el material probatorio actuado durante el plenario, daría lugar a acreditar la aparente comisión del delito de robo por parte del apelante, probándose el aspecto subjetivo y objetivo de su comisión, el cual habría quedado en tentativa ante la intervención policial y que, en todo caso, los actos preparatorios no resultarían delitos independientes.
- f) Que no existe prueba alguna que permita acreditar los hechos que habría realizado el apelante a fin de poder cometer el ilícito por el cual se le ha sentenciado, existiendo una motivación aparente por parte del juez de primera instancia.

Resumen de los hechos materia de la imputación fiscal

- Se le atribuye al apelante Diego Armando Espinoza Yoclla, por el delito de tenencia ilegal de armas en concurso ideal con el delito de Marcaje y contra Paul Digno Melosish Avilés y Anthony Smith Uculmana por la comisión del delito de Marcaje; y ello debido que el 11 de Agosto del 2018, siendo las 19:10 horas, efectivos policiales de la comisaria de Huaura, ante una llamada telefónica se dirigieron a la plaza de la urbanización de los Pinos – Huaura, en cuyo lugar al realizar el registro personal al acusado Diego Armando Espinoza Yoclla, se le halló un canguro de lana color negro con gris, con el logotipo de la marca Adidas, conteniendo en su interior un revolver marca JAGUAR número de serie 242439, industria argentina, serial número Cal 38SPL de fierro color negro con cache de baquelita, Mientras que al sentenciado Enrique Alfredo Valenzuela Gamarra, en el hombro al lado derecho le encontró una escopeta lanza balines abastecida, a sus coacusados Paul Digno Melosish Avilés, se le encontró en posesión de un arma de fuego (replica) de revolver de material de Baquelita, color plateado con empuñadora de color negro, modelo PYTHON 357/357; mientras que a la persona de Anthony Smith Uculmana se le encontró una réplica de arma de fuego de material de Baquelita, color plateado con empuñadora de color negro forrado con cinta aislante de color negro, modelo Prieto Beretta; mientras que al sentenciado Jorge Lorenzo Chempen Cerna se le encontró

también en la cintura, al lado derecho en posesión de una réplica de arma de fuego modelo prieto Beretta de color negro, sin inscripciones ni logotipos.

Prueba producida en el juicio oral de primer grado:

- La actividad probatoria realizada en el juicio oral para condenar al encausado corresponde a las siguientes pruebas: a) acta de intervención policial, lo cual acredita la forma y circunstancias de cómo fue la intervención policial y que se incautó el arma al acusado Espinoza Yoclla, b) declaración de los efectivos policiales Jhan Jefferson Vargas Gonzales, Pedro Luis Rayo Santos, Juan Carlos Martínez Manyay, Néstor Trigos Villalobos, Cristian Roger Sánchez Melgarejo y Ricardo La Cruz Rodríguez La Rosa, quien elaboraron el acta de intervención policial y que en la intervención si realizaron disparos, c) acta de registro personal e incautación de armas de fuego, donde se acredita que a los acusados se les encontró armas de fuego, d) Croquis con la descripción del agente Punto BCP, con lo que se pretende acreditar el lugar descrito donde iban a cometer el robo, e) acta de visualización, lectura y transcripción de teléfono móvil, acreditara que el teléfono móvil marca Azumi, fue encontrado en posesión de Anthony Smith Uculmana, f) acta de visualización, lectura y transcripción de DVD, de fecha 3 de diciembre de 2018 y de fecha 01 de febrero de 2019, la cual deja constancia de la visualización parcial de la intervención policial, g) oficio N° 16822-2018-SUCAMEC-GAMAC de fecha 27 de diciembre de 2018, que pretende acreditar que Diego Armando Espinoza Yoclla y Enrique Alfredo Valenzuela Gamarra, no registra licencia de portar arma, h) acta fiscal de fecha 21 de enero de 2019, se acredita que se realizó un recorrido desde la plazuela de los pinos Huaura, hasta la av. Las Malvinas del distrito de Huaura, donde se verifico la existencia de un letrero Agente BCP en el inmueble N° 348.

Respuesta a los agravios

- En los fundamentos de la recurrida el juez señala que previamente establecerá, si es posible condenar a una misma persona, en forma paralela y concurrente, tanto por el delito de marcaje o reglaje (artículo 317-A CP), como por el delito de tenencia ilegal de arma de fuego (artículo 279-G CP). Al respecto concluye que se debe rechazar una pluralidad delictiva, pudiendo existir solo un concurso aparente de leyes penales, en ese sentido el delito de tenencia ilegal de arma de fuego se debe subsumir en el delito de marcaje y reglaje, por lo que considera que valorar el delito de tenencia ilegal de arma de fuego como parte de la estructura de la tipicidad objetiva del delito de marcaje o reglaje, y valorarlo a su vez, en forma paralela y concurrente, como un delito independiente, vulneraría la norma rectora de la proscripción o prohibición de la doble valoración de la misma conducta.
- Conforme a la fijación de la imputación formulada por la fiscalía en la acusación escrita, se le atribuye al acusado Espinoza Yoclla, el delito de tenencia ilegal de armas en concurso ideal con el delito de marcaje, por habersele encontrado en posesión de un arma de fuego y por haber acopiado información a través de un croquis del Agente BCP ubicado en la Av. La Malvinas del Distrito de Huaura, para cometer delito de robo agravado conjuntamente con otras personas. Entonces la posesión ilegal de arma de fuego, (279-G CP) no es lo mismo que acopiar información (317-A CP). Por tanto, es errónea la apreciación del juez que considera que no sería posible condenar por ambos ilícitos, porque existiría doble valoración de la misma conducta. Como se advierte, las conductas imputadas al encausado son distintas, en ese sentido el juez tampoco ha dilucidado si los hechos imputados contra el acusado corresponden a un concurso ideal como señala el fiscal- o nos encontramos ante un concurso real.
- Asimismo, en relación al delito de marcaje o reglaje, se advierte que el juez ha incurrido en una errónea interpretación del artículo 317°-A, del Código Penal, que tipifica el delito de marcaje o reglaje, al señalar que dicho ilícito puede cometerse mediante el uso de un arma de fuego, por lo que debe negarse un concurso de delitos como lo presenta el señor fiscal. En primer

lugar la imputación fiscal respecto al delito de marcaje o reglaje es por haber acopiado información –croquis del lugar donde se iba a cometer el delito de robo agravado- y no por el uso de arma de fuego, y el tipo penal no señala que dicho ilícito puede cometerse mediante el uso de arma de fuego, sino que uno de los tipos de conducta de marcaje –que no es materia de imputación fiscal, es cuando el agente colabora en la ejecución en conductas ilícitas como es el robo agravado mediante el uso de armas, es decir usar armas “no portar” que de acuerdo a la jurisprudencia antes referida se tiene que: “El “usar” el arma de fuego consiste en la capacidad o posibilidad de ejecutar, manipular o utilizar el arma de fuego disparando, que es por cierto una conducta más intensa y de mayor proyección”. Supuestos no evaluados ni observados por el juez, quien además tampoco ha explicitado que el bien jurídico que protege el delito de marcaje o reglaje es la paz pública, y el bien jurídico que protege el delito de porte o tenencia ilegal de armas de fuego es la seguridad pública. En consecuencia, la sentencia absolutoria expedida a favor del acusado del delito de tenencia ilegal (porte) de arma de fuego debe anularse conforme lo ha solicitado el señor fiscal. Al amparo de lo establecido en los artículos 150.d y 409.1 del Código Procesal Penal, atendiendo además que no sería posible la condena del absuelto, toda vez que el legislador no ha previsto un recurso ordinario que permita revisar dicha condena, tal como lo exige el artículo 8.2.h) de la CADH y la sentencia vinculante de la Corte IDH en el caso Mohamed vs. Argentina.

- En cuanto a la condena por delito de marcaje expedida en contra del encausado recurrente, se advierte que el juez no ha motivado respecto a la imputación fiscal por dicho ilícito, dando a entender cuando analiza la tipicidad subjetiva de dicho ilícito, señalando que este tipo de delito tiene que Manifestarse con conocimiento y voluntad de realizar los actos de vigilancia, de seguimiento (para el caso) de acopio o de entrega de información. Sin embargo no existe motivación relacionado precisamente con la imputación fiscal que formula contra el acusado Espinoza Lloclla Diego Armando, en el sentido de haber acopiado información a través de un croquis del Agente BCP ubicado en la Av. las Malvinas del Distrito de Huaura, más bien en el según párrafo de la recurrida (folios 235), el juez en este extremo

señala que al ya sentenciado Enrique Alfredo Valenzuela Gamarra, se le encontró guantes quirúrgicos, municiones así como un croquis del lugar al que iban a robar (un agente BCP de la zona denominada las Malvinas que se encontraba cerca del lugar de la intervención). Por tanto, al existir falta de motivación en dicho extremo, se ha inobservado el artículo 139°, numeral 5 de la Constitución, por lo que conforme al artículo 150°,d y 409°,1 del Código Procesal penal, debe declararse la nulidad de la recurrida, atendiendo además que es necesario que en el nuevo juicio oral es necesario que se establezca si los hechos imputados corresponde a un concurso ideal o real, de los delitos de tenencia ilegal de armas de fuego (art. 279-B CP) y Marcaje o Reglaje (art.317-A CP).

DECISIÓN:

- Por tales fundamentos, los integrantes de la Sala Superior de la Corte Superior de Justicia de Huaura, impartiendo justicia a nombre de la nación, de conformidad a lo dispuesto en el artículo 138°, de la Carta Magna, por unanimidad y con la ponencia del Magistrado Reyes Alvarado,

RESUELVEN:

1. DE OFICIO NULA la RESOLUCIÓN NÚMERO TREINTA, DE FECHA DOCE DE JULIO DE DOS MIL DIECINUEVE, en el extremo que fallo ABSOLVER de la acusación Fiscal a DIEGO ARMANDO ESPINOZA YOCLLA respecto del delito contra la Seguridad Pública – Tenencia Ilegal de arma de fuego, tipificado en el artículo 279-G del Código Penal, en agravio del Estado y en extremo que DECLARO PENALMENTE RESPONSABLE a DIEGO ARMANDO ESPINOZA YOCLLA como presuntos autores del delito contra la Tranquilidad Pública – Marcaje o reglaje en agravio del Estado, tipificado en el artículo 317 - A del Código Penal; y como tal se le impone cada uno de ellos TRES AÑOS DE PENA PRIVATIVA DE LA LIBERTAD cuya ejecución se suspende condicionalmente por el mismo plazo, sujeto a las siguientes reglas de conducta. Con lo demás que contiene.
2. ORDENAMOS: Previa nuevo juicio oral, otro juez expida nueva sentencia teniendo en cuenta los fundamentos de la presente resolución.

3. SIN COSTAS

4. SE DISPONE se devuelvan los autos a efectos que otro Juez emita nueva sentencia, previa audiencia de juicio oral.

ANEXO 10: Proyecto de Ley

“Año del Bicentenario del Perú: 200 años de Independencia”

Proyecto de Ley N°

Sumilla: Proyecto de Ley que modifica el art. 317-a del Código Penal Peruano.

Los Bachilleres de la carrera profesional de derecho y Ciencias Políticas; Aponte Ramos Heiser y Rodríguez Vela Cristhian miembros del Curso de Sustentación de Tesis de la prestigiosa Universidad “Cesar Vallejo” en pleno ejercicio del derecho a una mejora legislativa prevista en el artículo 317.A del Código Penal Peruano, propone el siguiente Proyecto de Ley:

La presente propuesta de Proyecto de Ley, tiene el objetivo de modificar el Art 317-A del Código Penal Peruano, sobre el delito de Marcaje o Reglaje, que vulnera el principio de lesividad, proponemos en este proyecto una alternativa de solución a la figura del cuestionado articulo con la finalidad de delimitar el grado de participación y de responsabilidad del autor del delito de Marcaje o Reglaje en los actos preparatorios del delito de robo por lo que el legislador debía aclarar el propósito de la figura del delito para no vulnerar principios penales y derechos fundamentales.

Exposición de motivos:

Antecedentes:

La implementación de este tipo de conducta con tendencia político-criminal se implementó mediante la Ley 29859, publicada el 03 de Mayo de 2012 incorporando así el Art. 317°-A que tipifica el “delito de marcaje o reglaje”; considerándose que desde ya hace mucho tiempo atrás el derecho penal dejó su visión mono- conductual de los tipos penales, se determinó la necesidad de observar muchos casos en los cuales algunas conductas punibles servían como medio para la facilitación de la comisión de otros delitos de manera accesoria; tal es el ejemplo de delito de homicidio calificado o asesinato (Art°. 108 Inc. 2) que señala de manera expresa el término “para facilitar u ocultar otro delito” así es pues que este tipo penal se tomó

como antecedente más próximo a la criminalización de del delito de marcaje o reglaje que se encuentra estrechamente vinculado con la comisión de ciertos delitos , que se encuentran en la Ley N° 28760, publicada el 14 de Junio del 2006, que incorporó el delito de secuestro (Art°. 152, 3er p) anexando la siguiente fórmula: “La misma pena se aplicará al que con finalidad de contribuir a la comisión del delito de (...) suministra información que proporciona medios para a perpetración del delito. Que al transcurrir un año más tarde el D.L N° 982, publicado el 22 de Julio de 2007 lo acopló a la estructura típica del delito de extorsión (Art°. 200 °. 2do P), siendo así que los criterios de dicha voluntad criminal fueron adecuadamente especificados en su exposición de motivos.

Existencialmente este tipo penal se ha visto inmerso en la vulneración de algunos de los principios penales y constitucionales, al solo encuadrar como un acto preparatorio que criminalmente expuesto y por su propia naturaleza carece de la fase de exteriorización amparada en el estudio del “Iter Criminis”; siendo de esta manera considerado antijurídica la aplicación de la pena impuesta.

Motivos suficientemente amparados en nuestra Constitución y Código Penal vigente; esta herramienta jurídica debe considerarse como útil para coadyuvar la tarea del órgano jurisdiccional en propósito común.

Texto Legislativo:

Normativa Constitucional:

- Constitución Política vigente (1993); Art. 2, Inc.24.

Marco Legal:

- Art. 4 del Título Preliminar del Código Penal Peruano.
- Ley N° 29859

Análisis costo beneficio:

La presente iniciativa legislativa, de ser aprobada y promulgada, no demandara recursos adicionales del Estado dado que únicamente se propone la modificación del Art 317-A del Código Penal Peruano sobre el delito de Marcaje o Reglaje en los Actos Preparatorios del Delito de Robo.

Impacto de la vigencia de la norma:

Efectos:

La vigencia y su aplicabilidad de esta modificación normativa se entiende por un impacto positivo, ya que esta podrá reinsertar un nuevo modelo de tipo penal con mayor especificación ante una conducta delictiva; en aras de una mejor y más pacífica constitución de una sociedad justa donde se imparta la equivalencia de una pena impuesta y un actuar subsumido como resultado de hecho ilícito.

PROYECTO DE LEY

Ley que modifica el Art 317-A del Código Penal Peruano sobre el Delito de Marcaje o reglaje

ARTICULO ORIGINAL***Artículo 317-A.- Marcaje o reglaje***

El que, para cometer los delitos de homicidio, robo, extorsión o secuestro, realiza actos de acopio de información y obtiene nombres de personas, listas de directorios. Direcciones domiciliarias, números telefónicos; o realiza actos de vigilancia o seguimiento de personas; o tiene en su poder armas, vehículos, teléfonos u otros instrumentos para facilitar la comisión de los de delitos de homicidio, robo, extorsión, secuestro; será sancionado con pena privativa de libertad no menor de seis ni mayor de diez años

ARTICULO MODIFICADO: Art 317-A del código procesal penal***Artículo 317-A.- Marcaje o Reglaje***

El que, para cometer los delitos de homicidio, robo, extorsión o secuestro, realiza actos de acopio de información y obtiene nombres de personas, listas de directorios. Direcciones domiciliarias, números telefónicos; o realiza actos de vigilancia o seguimiento de personas; o tiene en su poder armas, vehículos, teléfonos u otros instrumentos para facilitar la comisión de los de delitos de homicidio, robo, extorsión, secuestro; **siempre y cuando los actos preparatorios sean punibles, puesto que, el peligro objetivo para el bien jurídico sólo se podrá dar al comienzo de la ejecución del delito, por tanto, los actos preparatorios, anteriores al "comienzo**

de la ejecución", resultan impunes, por lo que la tentativa, la atenuación de la pena es obligatoria, puesto que, las penas están establecidas para el delito consumado (lesión del bien jurídico), entonces la tentativa debe atenuarse pues sólo implica peligro para el bien jurídico. Será sancionado con pena privativa de libertad no menor de seis ni mayor de diez años.

Por lo que si los actos preparatorios no sean punibles y no se ponga en peligro el bien jurídico no se podrá poner al comienzo de la ejecución del delito. **Será reprimido con prestación de servicio comunitario de veinte a cuarenta jornadas o con sesenta a noventa días-multa.**

Artículo 2.- De la vigencia de la ley.

La presente ley, entrara en vigencia en el plazo de (...) de publicación en el diario el peruano.

Disposiciones Finales Primera. -

Modifícase o derógase toda disposición que se oponga a lo dispuesto en la presente ley, todo lo no previsto en la presente Ley, se rige por las reglas proceso común, siempre en cuando sean compatibles a su naturaleza.

Chimbote. 23 julio de 2021

Declaración de autenticidad

Nosotros, Aponte Ramos Heiser y Rodríguez Vela Cristhian, estudiantes de la Escuela de Pregrado, del programa de Sustentación de Tesis de la Universidad César Vallejo, filial Chimbote, presentamos nuestro trabajo académico titulado “Vulneración al Principio de Lesividad en el Delito de Marcaje o Reglaje como Acto Preparatorio del delito de robo, Nuevo Chimbote 2019”, presentado en (77) folios, para la obtención del grado académico de Título de Abogados, es de nuestra autoría.

Por lo tanto, declaráramos lo siguiente:

- Hemos mencionado todas las fuentes empleadas en el presente trabajo de investigación identificando correctamente toda cita textual o de paráfrasis proveniente de otras fuentes de acuerdo a lo establecido por las normas de elaboración de trabajo académico.
- No hemos utilizado ninguna otra fuente distinta de aquellas expresadamente señaladas en este trabajo.
- Este trabajo de investigación no ha sido previamente presentado completa ni parcialmente para la obtención de otro grado académico o título profesional
- Somos consciente de que nuestro trabajo puede ser revisado electrónicamente en búsqueda de plagios.

De encontrar uso de material intelectual ajeno sin el debido reconocimiento de su fuente o autor, nos sometemos a las sanciones que determinen el procedimiento disciplinario.

Nuevo Chimbote, Julio del 2021



Heiser Jonathan Aponte Ramos

DNI: 70242630



Cristhian Arturo Rodríguez Vela

DNI: 70553949

